

СРЕДНЕЕ ПРОФЕССИОНАЛЬНОЕ ОБРАЗОВАНИЕ

В. И. Казанцев  
В. Н. Васин

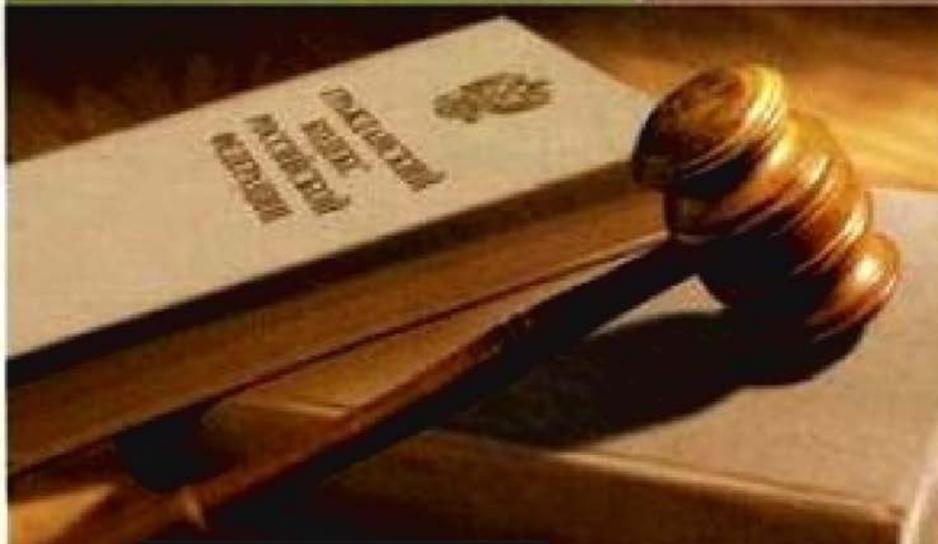
# ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

3-е издание

ПРАВО И СОЦИАЛЬНАЯ РАБОТА



УЧЕБНИК



УДК 347(075.32)  
ББК 67.410я723  
В195

**Рецензенты:**

кандидат юридических наук, доцент, заместитель начальника кафедры гражданского процесса Московского университета МВД России *Е.М.Донцов*;  
директор финансово-юридического колледжа Московской академии экономики и права *С.Д. Чельтек*

**Васин В. Н.**

В 195 Гражданский процесс : учебник для студ. сред. проф. учеб. заведений / В. Н. Васин, В. И. Казанцев. — 3-е изд., стер. — М. : Издательский центр «Академия», 2008. — 288 с.  
ISBN 978-5-7695-4983-0

Учебник содержит доступно изложенный материал, расположенный в соответствии с системой Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. В книге приводятся ссылки на иные законодательные акты, а также примеры из современной судебной практики применения гражданского процессуального законодательства.

Для студентов средних профессиональных учебных заведений; может быть рекомендован для студентов юридических вузов, практикующих юристов, преподавателей.

УДК 347(075.32)  
ББК 67.410я723

*Оригинал-макет данного издания является собственностью  
Издательского центра «Академия», и его воспроизведение любым способом  
без согласия правообладателя запрещается*

© Васин В.Н., Казанцев В.И., 2005  
© Образовательно-издательский центр «Академия», 2008  
ISBN 978-5-7695-4983-0 © Оформление. Издательский центр «Академия», 2008

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Во все времена человечество характеризуется тем, что между членами его общества постоянно возникают различные конфликты по поводу имущества (делаж, принятие наследства, покупка, продажа, обмен, аренда и т.п.), семейных и родственных отношений (развод, споры о детях, алиментные обязательства и др.), возмещения убытков и других житейских проблем.

За разрешением споров люди обращаются к уважаемым гражданам, в органы государственной власти, а в случаях острой необходимости — в суд. «Судья праведный — ограда каменная», — гласит русская пословица. Суд выслушивает стороны, рассматривает спор и разрешает дело по существу. Но любая судебная процедура протекает по определенным правилам, установленным существующими в том или ином обществе (государстве) процессуальными законами. Эти законы регламентируют порядок реализации судебной власти.

В Российском государстве судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства (ч. 2 ст. 118 Конституции Российской Федерации).

Наиболее часто граждане и организации обращаются со своими проблемами в суды общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства. Ежегодно в России этими судами рассматривается и разрешается несколько миллионов гражданских дел по самым разным вопросам, касающимся жизненно важных интересов людей. Дела эти возникают из административных, гражданских, жилищных, земельных, налоговых, семейных, трудовых, финансовых, экологических и других правоотношений. При этом они слушаются в установленном российским гражданским процессуальным законом порядке со строгим и неуклонным соблюдением определенных форм и процедур. Существенное нарушение процедурных правил влечет за собой серьезные негативные правовые последствия, вплоть до отмены, быть может, абсолютно справедливого судебного решения. Например, неверное написание процессуальных документов (искового заявления, апелляционной или кассационной жалобы) дает повод для их возвращения без рассмотрения вопроса по существу; плохо составленный протокол судебного заседания, неграмотное судебное постанов-

ление, игнорирование в судебном процессе соответствующих требований являются основаниями для возвращения дела на новое рассмотрение, что порождает волокиту и другие не очень приятные вещи.

Поэтому для юристов знание любого процессуального законодательства (в том числе и гражданского процессуального) является неотъемлемой частью их профессионализма и составляет весомый удельный вес общей правовой культуры. Оно изучается во всех образовательных учреждениях юридического профиля и даже в ряде других учебных заведений неюридической направленности.

Целями преподавания учебного курса «Гражданское процессуальное право» являются:

- передача прочных профессиональных знаний по гражданскому процессу как на теоретическом, так и на практическом уровнях;

- развитие общей юридической культуры и правового мышления у будущих правоведа.

В связи с этим основные задачи данного курса следующие:

- приобретение начинающими юристами знаний об основных институтах гражданского процессуального права;

- развитие у них умений пользоваться этими знаниями;

- привитие им практических навыков в составлении гражданских процессуальных документов.

Предлагаемый учебник в определенной степени способствует выполнению перечисленных целей и задач. Но одного учебника, конечно, недостаточно. Тем, кто решил посвятить себя юриспруденции, советуем регулярно знакомиться с профессиональной юридической периодикой — журналами, газетами, бюллетенями судебной практики, а также с гражданским процессуальным законодательством. Из древности до нас дошла афористическая мудрость: *Non scholae, sed vitae discimus* — «Не для школы, а для жизни мы учимся».

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

§ 1. Введение в гражданское процессуальное право

Студенты уже знают, что в юриспруденции существуют материальное (регулятивное) и процессуальное право.

**Материальное право** — это совокупность правовых норм, с помощью которых осуществляется воздействие на отношения людей в обществе путем прямого, непосредственного, правового регулирования. Нормы материального права:

- закрепляют право собственности, юридическое положение имущества и лиц;
- устанавливают правовой статус физических и юридических лиц;
- регулируют гражданские, жилищные, земельные, налоговые, семейные, трудовые, финансовые, экологические и другие правоотношения;
- устанавливают основания и пределы юридической ответственности за нарушение права.

Материальное (фактическое) содержание названных отношений составляет объективную сторону, применительно к которой нормы материального права определяют взаимные права и обязанности участников этих отношений.

Как известно из теории права, существует так называемое **субъективное право**. Термин этот означает обеспеченную законом возможность лица (субъекта права) самостоятельно совершать определенные действия (поведение), а также возможность требовать определенного поведения (действий или воздержания от действий) от других лиц. Например, собственник имущества обладает субъективным правом владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом самостоятельно, по своей воле, не прибегая к помощи других лиц и не требуя от них совершения тех или иных действий. Такой вид субъективного права именуется в теории **абсолютным**. Оно защищается от всех, кто покушается на него; в науке такая защита определяется латинским термином *erga omnes* (эрга омнес) — против всех. Иными словами, носителю абсолютного права противопоставлено неопределенное число лиц, обязанных к воздержанию от посягательств на это право. Другой вид субъективного права называется **относительным**. Носителю относительного права противопоставлены определенные обязанности конкретного лица (или лиц) не нарушать это право. Иными словами, это пра-

во лица *относительно* другого лица; первое лицо именуется управомоченным (или кредитором), второе — обязанным (или должником). Права относительные называются также обязательственными; они возникают из договоров и внедоговорных обязательств (из причинения вреда, неосновательного обогащения, а также из иных юридических фактов), в силу которых возникают обязательственные правоотношения между конкретными субъектами права (гражданами и организациями).

Субъективное абсолютное право и субъективное относительное право защищены законом; первое — против всех, второе — против обязанных лиц. В тех случаях, когда они нарушаются, возникает необходимость применения в качестве ответной меры законных способов их защиты.

Способы защиты права — это категория материального права. Все они перечислены в ст. 12 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ). Номер указанной статьи ГК РФ позволяет легко запомнить и число способов защиты права: их тоже двенадцать.

1. Признание права. Таким способом снимается сомнение в принадлежности права тому или иному лицу.

Например, суд может признать конкретного гражданина автором литературного произведения или собственником определенной вещи. Так, в известной шутильной пьесе А.П.Чехова «Предложение» потенциальный жених Ломов в беседе с будущей невестой, соседней помещицей Чубуковой, затронул вопрос о спорном земельном участке под названием Воловы Лужки. В результате между ними возникла ссора по поводу того, кому они принадлежат. Ломов заявил, что он судом докажет свое право собственности на Воловы Лужки.

2. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. В гражданском праве это обеспечивается виндикационными и негаторными исками. В первом случае невладеющий собственник вещи вправе истребовать ее у владеющего не собственника; во втором — собственник вправе требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст. 301 и 304 ГК РФ).

Так, в повести А.С.Пушкина «Дубровский» собственник имения К.П.Троекуров виндигировал его у владеющего не собственника А.Г.Дубровского. В повести Н.С.Лескова «Железная воля» подробно описаны негаторные требования арендатора Гуго Карловича.

3. Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки. Сделка может быть признана судом недействительной по основаниям, установленным ГК РФ; ничтожная сделка недействительна сама по себе изна-

чально (на ничтожность сделки нередко прямо указывается в ГК РФ), однако по просьбе любого заинтересованного лица суд может применить последствия недействительности ничтожной сделки (п. 2 ст. 166 ГК РФ).

4. Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления. Акты разделяются на нормативные правовые и ненормативные. Если они не соответствуют закону или иным правовым актам, при этом нарушают права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, то могут быть признаны судом недействительными.

Так, определением Кассационной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 15 мая 2003 г. признан недействующим пункт 14.3 Инструкции о порядке выдачи, замены, учета и хранения паспортов гражданина Российской Федерации, утвержденной приказом МВД России от 15 сентября 1997 г. № 605 в части, исключающей право граждан, религиозные убеждения которых не позволяют показываться перед посторонними лицами без головных уборов, представлять для получения паспорта гражданина Российской Федерации личные фотографии с изображением лица строго анфас в головном уборе.

5. Самозащита права. Этим способом лицо, защищающее свое право, использует собственные действия, не прибегая к помощи суда. Одним из проявлений самозащиты права является удержание вещи. Так, кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (п. 1 ст. 359 ГК РФ).

Интересен в профессиональном отношении следующий случай. Две студентки — М. и Л. — проживали в одной комнате студенческого общежития. Одна из них — Л. — попросила у М. ее нарядную блузку, чтобы в ней сходить на дискотеку, и обещала вернуть ее на следующий день. Однако своего обязательства не выполнила, блузку не вернула ни на следующий день, ни через месяц, несмотря на неоднократные напоминания. Тогда М. в порядке самозащиты своего права забрала из сумки Л. деньги на сумму, составляющую цену ее блузки.

6. Присуждение к исполнению обязанности в натуре. В юриспруденции этот способ называется реальным исполнением обязательства. Однако это возможно лишь в случае действительного осуществления такого исполнения.

К примеру, строители скверно построили дом. Они обязаны его перестроить. Однако если портной плюхо сшил брюки и при этом полностью испортил предоставленный ему заказчиком материал, а другого такого материала достать уже нельзя, он при всем желании не сможет исполнить свою обязанность в натуре. Тогда может быть применен следующий способ защиты права заказчика.

7. Возмещение убытков. Под убытками в гражданском праве (п. 2 ст. 15 ГК РФ) понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества, а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Упомянутые расходы в юриспруденции именуется *damnum emergens* — реальным доходом, а неполученные доходы *lucrum cessans* — упущенной выгодой. Причем если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками и упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

8. Взыскание неустойки. Под неустойкой понимается денежная сумма, определенная законом или договором, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения надлежащим образом своего обязательства (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

Гражданское законодательство знает четыре вида неустойки — законную, договорную, штрафную и альтернативную. Должник уплачивает неустойку или добровольно, или по решению суда. Так, Президиум Верховного Суда РФ 26 марта 2003 г., рассмотрев в надзорном порядке конкретное гражданское дело, сделал категорический вывод: неустойка за несвоевременную выплату страховых сумм применяется независимо от причин образования задолженности<sup>1</sup>. С этих пор в подобных случаях кредитор, ссылаясь на это постановление верховной судебной власти, вправе требовать от должника уплаты неустойки и без судебного рассмотрения.

9. Компенсация морального вреда. Под моральным вредом в теории и правоприменительной практике понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина<sup>2</sup>. Он может компенсироваться виновным добровольно, но чаще это происхо-

<sup>1</sup> См.: Бюллетень Верховного Суда РФ (далее — БВС РФ). — 2003. — № II. — С. 4-5.

<sup>2</sup> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации (1961 — 1996). — М., 1997. — С. 168, 169.

дит по решению суда. Компенсация производится только в денежной форме.

10. Прекращение или изменение правоотношений. Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Поэтому они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора (п. 2 ст. 1 ГК РФ). В связи с этим они вольны прекратить или изменить свои правоотношения с любым партнером, если это не противоречит закону.

Так, кредитор может передать свои права требования другому лицу, не спрашивая согласия должника, если иное не предусмотрено законом или договором. Кредитор может простить долг, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора. Оферент может отозвать свою оферту, а акцептант — свой акцепт в случаях, предусмотренных законом. Контрагент вправе отказаться от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон.

11. Неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону. Если при рассмотрении конкретного дела суд установит, что подлежащий применению акт государственного или иного органа не соответствует закону, он в силу ч. 2 ст. 120 Конституции РФ обязан принять решение в соответствии с законом, регулирующим данные правоотношения<sup>1</sup>.

12. Иные способы, предусмотренные законом. К ним, в частности, относится принудительное установление различных правоотношений. Так, несмотря на принцип свободы договора, в ряде случаев закон требует заключения договора в обязательном порядке (ст. 445 ГК РФ). В ряде случаев (ст. 397 ГК РФ) кредитор, если должник не исполнил своего обязательства, может его исполнить сам и потребовать затем от должника возмещения необходимых расходов и других убытков. Залогодержатель вправе удовлетворить свои требования за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд (п. 1 ст. 349 ГК РФ).

Способы защиты права могут осуществляться в разных формах, но в любом случае цивилизованно и с соблюдением требований закона. Действующее законодательство предусматривает юрисдикционные и неюрисдикционные формы защиты права.

Под юрисдикцией понимаются полномочия общественных и государственных институтов (т.е. различных образований, установлений, учреждений, органов) давать правовую оценку фак-

<sup>1</sup> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации (1961 — 1996). — М., 1997. — С. 15.

там, рассматривать споры о праве, принимать по ним соответствующие решения, имеющие юридическую силу.

К неюрисдикционным формам относятся самозащита права, неприменение неопубликованных законов и любых других нормативных правовых актов, самостоятельное урегулирование споров о праве совместными действиями участников конфликта. Но каждый из субъектов, считающий, что его права ущемлены, а неюрисдикционная форма их защиты его не удовлетворила, вправе обратиться за их защитой в суд, поскольку каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод (ч. 1 ст. 46 Конституции РФ).

К юрисдикционным формам относятся административный и судебный порядок защиты права. Согласно п. 2 ст. 11 ГК РФ защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Однако любое решение, принятое в административном порядке, также может быть обжаловано в суд.

Согласно п. 1 ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд.

Таким образом, приоритетную роль в защите прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц играет судебная форма. Поэтому судебная форма защиты права — это уже категория процессуального права. Она реализуется посредством судопроизводства. Значительное число дел по защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов рассматриваются и разрешаются в гражданском судопроизводстве, именуемом также *гражданским процессом*.

Следует отметить, что термин «гражданский процесс» используется в различных смыслах как синоним:

- гражданского процессуального права;
- деятельности суда в рамках гражданского процессуального законодательства;
- рассмотрения одного конкретного гражданского дела в суде.

Традиционно, как и многие другие юридические дисциплины, гражданское процессуальное право рассматривается в трех ипостасях: как отрасль законодательства, как наука, как учебный предмет (или учебная дисциплина).

1. Как отрасль законодательства оно представляет собой совокупность (набор, систему) различных правовых норм, регламентирующих порядок судопроизводства, в том числе деятельность суда и заинтересованных лиц при рассмотрении и разрешении гражданских дел, подведомственных судам общей юрисдикции. Нормы эти содержатся в различных источниках, но основное их число сосредоточено в Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации.

2. Как наука гражданское процессуальное право изучает сущность правовых процессуальных институтов, их логику, исследует их появление и развитие, объясняет и толкует применение тех или иных процессуальных норм, изучает и анализирует эффективность действия процессуальных законов, осмысливает возникшие проблемы, формирует процессуальное правосознание граждан, общества и государства, сравнивает процессуальные нормы различных государств и правовых систем, предлагает конструктивные решения по совершенствованию гражданского процессуального законодательства. При этом различные воззрения, мнения, взгляды, концепции, теории, гипотезы, высказываемые учеными-процессуалистами, подчас не совпадают и даже противоречат друг другу. В этом особенность любой науки, в том числе и юридической, что породило известную шутку: два юриста — три мнения.

3. Как учебная дисциплина гражданское процессуальное право предоставляет студентам возможность изучать в определенной системе и последовательности гражданское процессуальное право, основы процессуальной науки, судебную практику. В процесс обучения входят также толкование и комментирование процессуальных институтов, типовых процессуальных ситуаций, изложение научных взглядов, организация деловых игр для привития практических навыков и умений в работе с процессуальными документами. Кроме того, в задачу учебного курса обязательно должно входить пробуждение у начинающих юристов живого, неподдельного интереса к юриспруденции вообще, к гражданскому процессу в частности, а также повышение общей и профессиональной культуры, расширение интеллектуального кругозора.

Предметом гражданского процессуального законодательства как отрасли являются правовые нормы, регулирующие процессуальные отношения, а также сами эти правоотношения, которые возникают при судопроизводстве.

Предмет науки гражданского процессуального права является дискуссионным. Не вдаваясь в пространные рассуждения, отметим лишь некоторые основные его элементы:

1) гражданское процессуальное право — центральный элемент, неразрывность связи с которым обуславливает формирование предмета науки за счет включения в него других явлений;

2) источники гражданского процессуального права — форма выражения любой отрасли права, в качестве которой выступают нормативные акты, содержание нормы гражданского процессуального права;

3) реализация гражданского процессуального права, особое место в которой отведено судебной практике;

4) научные понятия, теории, концепции, доктрины, воззрения, взгляды — специфический элемент предмета науки. С одной

стороны, это результат познания, с другой — объект изучения на новом этапе познавательной деятельности;

5) история названных выше элементов;

б) аналогичные явления (гражданское процессуальное право, источники, судебная практика и наука) в зарубежных странах<sup>1</sup>.

К этому можно добавить также еще один немаловажный элемент — актуальные проблемы гражданского процессуального законодательства. Они охватывают и пересмотр воззрений на задачи суда, и обновление законодательства с учетом новейших перемен в обществе, и возникающие современные процессуальные институты и явления. Так, в очень интересной работе «Размышляя о сути гражданского процесса» профессор И. В. Решетникова в предмет науки включила весьма важные вопросы о целях и задачах гражданского процесса, о сближении двух систем процесса и его воздействии на состояние российского гражданского судопроизводства, о некоторых аспектах реформирования судебной деятельности<sup>2</sup>.

Предметом учебной дисциплины является процессуальное законодательство, судебная практика, их объяснение, научные положения, в первую очередь устоявшиеся и общепризнанные, но в то же время нельзя исключать и некоторые коллизийные вопросы. Иными словами, предметом обучения является прочный сплав знаний о процессуальном законодательстве в его практическом применении, а также теоретическом объяснении основных процессуальных явлений.

В предмет и науки, и учебной дисциплины, кроме того, входят вопросы отграничения гражданского процессуального права от других (смежных) отраслей права.

Система гражданского процессуального законодательства, а также и науки, и учебной дисциплины характеризуется тесной взаимосвязью всех процессуальных правовых институтов, отличающихся строгой логической последовательностью. Традиционно она подразделяется на общую и особенную части; иногда выделяют и специальную часть.

Общая часть представляет из себя основные положения, которые раскрывают главные правовые институты гражданского процесса, а именно:

- задачи гражданского судопроизводства и его принципы;
- законодательство о гражданском судопроизводстве (источники гражданского процессуального права);
- гражданские процессуальные правоотношения;
- состав суда, отводы;

<sup>1</sup> См.: *Гражданский процесс* / Отв. ред. Ю.К.Осипов. — М., 1995. — С. 19—20.

<sup>2</sup> См.: Решетникова И.В., Ярков В.В. *Гражданское право и гражданский процесс в современной России*. — М., 1999. — С. 27 — 44.

- подведомственность и подсудность;
- лица, участвующие в деле, представительство в суде;
- доказательства и доказывание;
- судебные расходы и судебные штрафы;
- процессуальные сроки;
- судебные извещения и вызовы.

Особенная часть включает в себя вопросы, связанные со стадиями гражданского судопроизводства.

По точному определению профессора М. К. Треушникова, гражданский процесс есть упорядоченное нормами процессуального права движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели — восстановление права или защиты охраняемого законом интереса<sup>1</sup>.

Стадией в гражданском процессе называется совокупность процессуальных действий и процессуальных отношений, направленных к одной ближайшей цели (принятию заявления, подготовке к судебному разбирательству, судебному разбирательству и т.д.). Таких стадий несколько.

1-я стадия — возбуждение гражданского дела. Она возникает при приеме судом искового заявления или заявления, надлежащим образом представленного в суд.

2-я стадия — подготовка дела к судебному разбирательству. Цель этой стадии заключается в том, чтобы обеспечить своевременное и правильное разрешение дела и желательно в одном судебном заседании. На этой стадии суд уточняет заявленные требования, помогает сторонам и третьим лицам в истребовании необходимых доказательств, привлекает к рассмотрению дела свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков, определяет закон, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и устанавливает правоотношения сторон.

3-я стадия — самая основная в гражданском процессе — это судебное разбирательство. В этой стадии дело рассматривается и разрешается по существу и, как правило, заканчивается вынесением судебного решения. В некоторых случаях, правда, производство по делу может приостанавливаться, прекращаться вообще либо оставляться без рассмотрения заявления. Обычно на этой стадии дело и заканчивается. Однако если кто-то из лиц, участвовавших в деле, не согласен с результатами данной стадии, он вправе их обжаловать в вышестоящий суд, пока судебное постановление еще не вошло в законную силу.

Тогда наступает 4-я стадия судопроизводства — пересмотр судебных постановлений, не вступивших в законную силу, в порядке апелляционного или кассационного производства.

<sup>1</sup> См.: Гражданский процесс / Под ред. М. К. Треушникова. — 2-е изд., испр. и доп. — М., 2000. — С. 6.

Но и после этой стадии судебные постановления могут быть при определенных условиях пересмотрены. Этому посвящена 5-я стадия гражданского судопроизводства — пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений. Такой пересмотр происходит в двух случаях: при производстве в суде надзорной инстанции и при производстве по так называемым вновь открывшимся обстоятельствам.

Гражданский процесс знает несколько видов судопроизводства:

- приказное производство;
- исковое производство;
- заочное производство;
- производство по делам, возникающим из публичных правоотношений;
- особое производство (в том числе вызывное);
- апелляционное производство;
- производство в суде кассационной инстанции;
- производство в суде надзорной инстанции;
- производство при пересмотре дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Два критерия (стадийный и по видам производства) и определяют особенную часть гражданского процессуального права.

К специальной части относятся производство по делам с участием иностранных лиц, производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов, а также производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

В юриспруденции существуют два метода, с помощью которых регулируются все правоотношения. Один из них именуется императивным, другой — диспозитивным. Первый характеризуется тем, что правовые нормы имеют принудительный характер, который в науке называется *jus cogens*, и предписания этих норм изменить соглашением сторон нельзя. Второй метод прямо противоположен первому: нормы права здесь действуют лишь тогда, когда стороны в своих отношениях не оговорили условий своего поведения. Метод гражданского процессуального права характерен почти равным сочетанием как императивных (властных), так и диспозитивных (дозволительных) начал.

## **§ 2. Задачи гражданского судопроизводства и его основные принципы**

В соответствии со ст. 2 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее — ГПК РФ) задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты:

- нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан и организаций;

- прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений.

Закон утверждает, что гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

Поэтому гражданское судопроизводство строится на разумных и понятных принципах, позволяющих эффективно и справедливо разрешать его задачи. Еще в Древнем Риме юристы внедряли в сознание общества простую мудрость: *Juris praecepta sunt haec: honeste vivere, alterum non laedere, suum cuique tribuere* — «Предписания права таковы: честно жить, никому не вредить, воздавать каждому свое».

Слово «принцип» латинского происхождения, оно означает первенствующее, главенствующее начало, исходную руководящую идею, первооснову, правило поведения. Все отрасли законодательства провозглашают свои первоначала. В одних отраслях они и называются принципами. Это, например, Уголовный кодекс РФ, где в ст. 3 — 7 названы принципы уголовного законодательства (законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости, гуманизма); Уголовно-процессуальный кодекс РФ, в главе 2 которого перечислены 13 принципов уголовного судопроизводства; Кодекс РФ об административных правонарушениях (принцип равенства перед законом); Бюджетный кодекс РФ (принципы бюджетной системы РФ); Трудовой кодекс РФ (19 основных принципов правового регулирования трудовых правоотношений и иных непосредственно связанных с ними отношений); Земельный кодекс РФ (11 принципов, на которых основываются акты земельного законодательства); Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (6 принципов, на основе которых строится деятельность арбитражных судов). В других отраслях законодательства само слово «принцип» не называется, но тем не менее доктринальное (т.е. научное) осмысление их содержания позволяет все же выделять ряд основополагающих начал, многие из которых прямо вытекают из Конституции РФ.

Не упомянут данный термин и в ГПК РФ, однако это не означает, что гражданское судопроизводство беспринципно. Небезынтересно в связи с этим привести небольшой диалог из романа И.С.Тургенева «Рудин».

Прекрасно! — промолвил Рудин: стало быть, по-вашему, убеждений нет?

- Нет и не существует.
- Это ваше убеждение?
- Да.
- Как же вы говорите, что их нет. Вот вам уже одно, на первый случай.

Можно по-разному относиться к Рудину, но трудно оспорить его аргумент в приведенном диалоге. У всех есть свои убеждения, т. е. правила поведения, которые вырабатываются жизненным опытом и затем формулируются в принципы. Любое общество, любое государство также вырабатывает свои принципы и убеждает в этом население. Любая правовая система, а также ее отдельные части (отрасли, подотрасли и даже отдельные институты) строятся на определенных принципах. Существуют и принципы гражданского судопроизводства, хотя, как уже замечено, сам термин «принцип» в нем не использован. Итак, к основным принципам гражданского судопроизводства относятся следующие.

1. Право на обращение в суд (ст. 3 ГПК РФ). Заинтересованное лицо вправе в установленном законодательством о гражданском судопроизводстве порядке обратиться в суд за защитой нарушенных либо оспариваемых прав, свобод или законных интересов. Это право предоставлено каждому в соответствии с ч. 1 ст. 46 Конституции РФ. Отказ от такого права, если он и был заранее дан, считается недействительным. Правда, если спорящие решили передать свой спор на рассмотрение третейского суда и если такая передача позволена федеральным законом, они вправе это сделать, но и это не лишает их права обращаться позднее в суд, если они не согласны с решением третейского суда или другого посредника.

2. Осуществление правосудия только судами (ч. 1 ст. 118 Конституции РФ, ст. 5 ГПК РФ). Правосудие по гражданским делам, подведомственным судам общей юрисдикции, осуществляется только этими судами по правилам, установленным законодательством о гражданском судопроизводстве. Что означает понятие «осуществление правосудия», подробнее рассказывается в § 12 главы I учебника.

3. Равенство всех перед законом и судом (ч. 1 ст. 19 Конституции РФ, ст. 6 ГПК РФ). Этот принцип был сформулирован еще римскими юристами: *Lex uno oro omnes alloquitur* — «Закон говорит со всеми одинаково». Данный принцип означает, что правосудие по гражданским делам осуществляется на началах равенства перед законом и судом всех граждан независимо от:

- пола;
- расы;
- национальности;
- языка;
- происхождения;

- имущественного положения;
- должностного положения;
- места жительства; <...>
- убеждений;
- принадлежности к общественным объединениям;
- других обстоятельств.

В одном из судебных процессов некий очень известный адвокат стал бравировать своей известностью, пытаясь психологически подавить этим обстоятельством противоположную сторону. Судья прервал его высказывания, напомнив «звезде юриспруденции» об этом принципе.

4. Единоличное и коллегиальное рассмотрение гражданских дел (ст. 7 ГПК РФ). В настоящее время почти все гражданские дела в судах первой инстанции рассматриваются судьями единолично. Согласно ГПК РФ (ч. 1 ст. 246) коллегиально рассматриваются только дела, возникающие из публичных правоотношений. Но в любом случае судья, рассматривая гражданское дело единолично, действует от имени суда. Единолично дела пересматриваются и в апелляционной инстанции. В кассационной и надзорной инстанциях суды рассматривают гражданские дела только коллегиально. Федеральным законом может быть предусмотрено коллегиальное рассмотрение в судах первой инстанции по отдельным категориям гражданских дел.

5. Независимость судей, подчинение их только Конституции Российской Федерации и федеральному закону (ч. 1 ст. 120 Конституции РФ, ч. 1 ст. 8 ГПК РФ). Судьи рассматривают и разрешают гражданские дела в условиях, исключающих постороннее на них воздействие. Любое вмешательство в деятельность судей по осуществлению правосудия запрещается и влечет за собой установленную законом ответственность.

На основании этого принципа судьи не знакомятся и не принимают во внимание любые сообщения СМИ (прессы, радио, телевидения, Интернета) о ходе конкретного гражданского процесса. Поэтому разнообразные потоки представителей второй древнейшей профессии оказать влияние на суд при условии соблюдения данного принципа равны нулю.

Гарантии независимости судей устанавливаются Конституцией Российской Федерации и федеральным законом. Так, согласно Конституции РФ (ст. 121 и 122) судьи несменяемы и неприкосновенны.

6. Язык гражданского судопроизводства (ст. 68 Конституции РФ, ст. 9 ГПК РФ). Гражданское судопроизводство ведется на русском языке — государственном языке Российской Федерации или на государственном языке республики, входящей в состав Российской Федерации и на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах гражданское судопроизводство ведется

на русском языке. В таком же порядке ведут судопроизводство и мировые судьи.

Согласно ч. 2 ст. 26 Конституции РФ каждый имеет право на пользование родным языком. Поэтому участвующим в деле лицам, не владеющим языком, на котором ведется гражданское судопроизводство, разъясняется и обеспечивается право давать объяснения, заключения, выступать, заявлять ходатайства, подавать жалобы на родном языке или на любом свободно избранном языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

7. Гласность судебного разбирательства (ч. 1 ст. 123 Конституции РФ, ст. 10 ГПК РФ). В основном разбирательство дел во всех судах открытое. Лица, участвующие в деле, и граждане, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. И только с разрешения суда допускаются фотосъемки, видеозапись, а также трансляция судебного заседания по радио и телевидению.

Иногда по объективным причинам разбирательство дела происходит в закрытых судебных заседаниях. Это, в частности, осуществляется по делам, содержащим сведения, составляющие государственную тайну, тайну усыновления (удочерения) ребенка, а также по другим делам, если это предусмотрено федеральным законом. Кроме того, разбирательство в закрытых судебных заседаниях допускается и при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой или иной охраняемой законом тайны<sup>1</sup>, неприкосновенность частной жизни граждан или иные обстоятельства, гласное обсуждение которых способно помешать правильному разбирательству дела либо повлечь за собой разглашение указанных тайн или нарушение прав и законных интересов гражданина.

Решения судов объявляются публично, за исключением случаев, если такое объявление решений затрагивает права и законные интересы несовершеннолетних.

8. Осуществление судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон (ч. 3 ст. 123 Конституции РФ, ст. 12 ГПК РФ).

Содержание принципа состязательности в разное время менялось. Так, российский процессуалист Е. В. Васильковский в конце XIX — начале XX в. высказывал весьма осторожное и взвешенное мнение по поводу данного принципа. Его доводы актуальны и в наше время, поэтому не будет лишним привести одно из его вы-

<sup>1</sup> Помимо государственной и коммерческой тайны, существуют и многие другие тайны, охраняемые законом: тайна переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений, личная и семейная тайна (ст. 23 Конституции РФ), врачебная тайна, служебная тайна и т.д.

оказываний: «Принцип состязательности может быть полезен и целесообразен только при условии, если обе тяжущиеся стороны являются равными, одинаково подготовленными и умелыми противниками. Тогда суду остается только наблюдать их единоборство и беспристрастно решать, кто из них победил. Но если стороны не равносильны, если, например, одной является образованный человек, а другой — неграмотный крестьянин, или если одному тяжущемуся помогает адвокат, до тонкости изучивший все приемы и средства процессуальной борьбы и обладающий долговременным навыком, а другой тяжущийся защищается лично, будучи совершенным новичком, впервые выступающим в процессе, то принцип состязательности приведет лишь к торжеству сильного над слабым, богача, имеющего возможность нанять хорошего адвоката, над бедняком, принужденным вести свое дело лично. А это противоречит справедливости»<sup>1</sup>.

Тем не менее принцип состязательности существует, а законодательством предусмотрены гарантии защиты слабой стороны.

Равноправие сторон означает их процессуальное равноправие. Данный принцип сформулирован еще римскими юристами: *pop debet actori licere, quod reo permittitur* — «Не должно быть разрешено истцу то, что запрещено ответчику». Он тесно связан с принципом состязательности. Поэтому суть этого принципа состоит в том, что законом предоставляются равные процессуальные права и возможности использования средств процессуального состязания.

9. Непосредственность, устность и непрерывность процесса (ст. 157 ГПК РФ). Суд при рассмотрении дела обязан непосредственно исследовать доказательства по делу, а именно: заслушать объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, консультации и пояснения специалистов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, прослушать аудиозаписи и просмотреть видеозаписи.

Разбирательство дела происходит устно неперемежным составом судей. Если происходит замена одного из судей, то судебное разбирательство должно быть произведено заново, т.е. с самого начала. При этом судебное заседание по каждому делу происходит непрерывно, за исключением времени, отведенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные или административные дела.

10. Принцип разумности установления судом процессуальных сроков для совершения процессуальных действий (ч. 1 ст. 107 ГПК РФ).

<sup>1</sup> Хрестоматия по гражданскому процессу / Под ред. М.К.Треушников. — М., 1996. — С. 71-72.

В юридической литературе называются и другие принципы, например принцип объективной истины, который сейчас подвергается критике и заменяется принципом юридической истины; принцип диспозитивности, который одновременно является и одним из юридических методов; принцип доступности судебной защиты прав и интересов; принцип законности, являющийся общеправовым принципом; принцип судебного (или судейского) руководства; принцип процессуального формализма и т.д.

### **§ 3. Законодательство о гражданском судопроизводстве (источники гражданского процессуального права)**

Любая отрасль в юриспруденции в первую очередь оперирует понятием «источники права». В самом общем плане это понятие исследовано базовой юридической наукой — теорией права. Под источниками права эта наука понимает внешние формы выражения воли законодателя или, как еще говорят, внешние формы выражения юридических норм. Часто в юридической литературе используют как синонимы источников права термины «формы права», «законодательство», «нормативные правовые акты» и некоторые другие.

Источниками гражданского процессуального права являются нормативные правовые акты различного уровня — законы и подзаконные нормативные акты.

Основным источником для любой отрасли законодательства, в том числе и для законодательства о гражданском судопроизводстве, является Конституция Российской Федерации. Некоторые ученые подсчитали, что в ней содержится не менее тридцати статей, имеющих отношение к гражданской процессуальной деятельности<sup>1</sup>. Однако на самом деле их значительно больше. Анализ деятельности судов всех инстанций показывает, что суды, принимая судебные постановления любой формы (судебные приказы, судебные решения, определения), весьма часто обосновывают свои выводы ссылкой на то или иное конституционное положение. Особое место занимают положения статьи 15, в которой устанавливается, что Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации; законы и иные правовые акты, принимаемые в России, не должны противоречить Конституции РФ. При этом в ч. 4 данной статьи говорится, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные

<sup>1</sup> См., например: Гражданский процесс / Под ред. В.А.Мусина, Н.А.Чеченой, Д.М.Чечота. — М., 1998. — С. 15.

договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы и что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Это положение в полной мере распространяется и на законодательство о гражданском судопроизводстве. Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» установлено, что Российская Федерация, выступая за соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу международного права — принципу добросовестного выполнения международных обязательств. Названное конституционное положение было конкретизировано в ч. 2 ст. 1 ГПК РФ: «Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены законом, применяются правила международного договора». В целях обеспечения правильного и единообразного применения судами международного права при осуществлении правосудия Пленум Верховного Суда РФ принял постановление № 5 от 10 октября 2003 г. «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»<sup>1</sup>. В данном постановлении, в частности, разъяснено, что следует понимать под общепризнанными принципами международного права, под общепризнанной нормой международного права, под международным договором Российской Федерации и как они должны применяться при рассмотрении и разрешении судами гражданских, уголовных и административных дел.

Другим источником гражданского процессуального права является Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (в редакции от 15 декабря 2001 г.)<sup>2</sup>.

Согласно пункту «о» ст. 71 Конституции РФ гражданско-процессуальное законодательство находится в ведении только Российской Федерации, следовательно, субъекты Российской Федерации не вправе принимать законы о гражданском судопроизводстве.

Поскольку законодательство о гражданском судопроизводстве кодифицировано, третьим источником является Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации. Он был принят в 2002 году и введен в действие с 1 февраля 2003 года. Это третий по счету в истории гражданского процессуального законодательства кодекс. Он определяет основные положения и порядок граждан-

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2003. - № 12. - С. 3-8.

<sup>2</sup> См.: СЗ РФ. - 1997. - № 1. - Ст. 1; 2001. - № 51. - Ст. 4825.

ского судопроизводства в федеральных судах общей юрисдикции, а также у мирового судьи. ГПК РФ состоит из семи разделов, срока восьми глав, содержащих 446 статей. В разделе первом даны общие положения; в разделе втором регламентирован порядок производства в суде первой инстанции, в разделе третьем — в суде второй инстанции; раздел четвертый регулирует вопросы пересмотра вступивших в законную силу судебных постановлений; раздел пятый посвящен вопросам производства по делам с участием иностранных лиц; раздел шестой определяет порядок производства по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов; раздел седьмой, заключительный, регламентирует порядок производства, связанного с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов. Кодекс был принят с учетом изменений, происшедших в России после распада СССР. Следует указать на одну юридическую особенность. В некоторых кодексах рубрики отдельных статей именуются пунктами (например, в Гражданском кодексе РФ); что же касается ГПК РФ, то здесь рубрики именуются частями.

Следующим источником является Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 137-ФЗ «О введении в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»; этим законом ряд нормативных правовых актов был признан утратившими силу со дня введения в действие ГПК РФ.

Порядок гражданского судопроизводства у мирового судьи определяется Федеральным законом от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации»<sup>1</sup>.

Источниками гражданского процессуального права являются также некоторые федеральные законы, в которых содержатся отдельные нормы, относящиеся к регулированию тех или иных гражданских процессуальных отношений. Это, например, Законы РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», «О защите прав потребителей», «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании», Федеральные законы «О порядке разрешения коллективных трудовых споров», «О международном коммерческом арбитраже», «О третейских судах в Российской Федерации», «О политических партиях». Гражданские процессуальные нормы имеются в ряде кодексов — в Гражданском, Трудовом, Семейном, Воздушном, в Кодексе торгового мореплавания РФ, а также во многих других законах.

Гражданское судопроизводство ведется в соответствии с федеральными законами, действующими во время рассмотрения и разрешения гражданского дела, совершения отдельных процессу-

<sup>1</sup> См.: СЗ РФ. - 1998. - № 51. - Ст. 6270.

альных действий или исполнения судебных постановлений, постановлений других органов.

Иногда норма процессуального права, регулирующая отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, может отсутствовать по разным причинам. Тогда федеральные суды общей юрисдикции и мировые судьи применяют норму, которая регулирует сходные отношения. В юриспруденции такую ситуацию называют аналогией закона. Но иногда отсутствует и такая норма, в этом случае суд действует исходя из принципов осуществления правосудия в Российской Федерации, применяя аналогию права.

Институт аналогии весьма примечателен. После Октябрьской революции 1917 года и слома дореволюционной государственной машины суды при рассмотрении уголовных и гражданских дел руководствовались революционным правосознанием и революционной совестью<sup>1</sup>. Позднее стали руководствоваться социалистическим правосознанием. Это и означало применение аналогии права (*analogia juris*). Так, в ст. 4 первого Гражданского процессуального кодекса РСФСР 1923 г. говорилось: «За недостатком узаконений и распоряжений для решения какого-либо дела суд решает его, руководствуясь общими началами советского законодательства и общей политикой Рабоче-крестьянского правительства». При этом нередко суды разрешали гражданские дела в соответствии с классовым подходом.

В первый Уголовный кодекс РСФСР был введен и институт аналогии закона (*analogia legis*). В ст. 16 этого УК РСФСР устанавливалось следующее правило: «Если то или иное общественно опасное действие прямо не предусмотрено настоящим Кодексом, то основание и пределы ответственности за него предусматривают наиболее сходные по роду преступления».

Надо сказать, что и до революции в уголовном законодательстве применялась аналогия. Так, ст. 151 российского Уложения о наказаниях уголовных и исправительных 1885 г. гласила: «Если в законе за подлежащее рассмотрению суда преступное деяние нет определенного наказания, то суд приговаривает виновного к одному из наказаний, предназначенных за преступления, по важности и роду своему, наиболее с оным сходных».

После XX съезда КПСС многие положения юридической доктрины были пересмотрены. Был ревизован и институт аналогии, который по тогдашним воззрениям представлялся яркой иллюстрацией нарушения принципа законности. Однако со временем мнение об этом институте несколько изменилось. Стало принято считать, что аналогия ни в коем случае не может применяться в отраслях публичного права, в частном же праве она допустима.

<sup>1</sup> См.: Кожевников М.В. История советского суда. — М., 1948. — С. 21, 25.

Поэтому в части первой Гражданского кодекса РФ 1994 г. была введена норма об аналогии закона и аналогии права. 29 декабря 1995 г. был принят Семейный кодекс РФ, где также введены эти институты. 13 июня 1996 г. принят Уголовный кодекс РФ, который запретил применение уголовного закона по аналогии (ст. 3), а также объективное вменение. Таким образом, было проведено разграничение: в каких отраслях права аналогия допускается, а в каких нет. Однако позднее Конституционный Суд РФ в одном из своих постановлений констатировал возможность применения аналогии в административном законодательстве. В ГПК РСФСР Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» также был введен институт аналогии, хотя и административное, и гражданское процессуальное законодательство относятся к публичному праву. Остался данный институт и в новом ГПК РФ.

В определенной степени к источникам гражданского процессуального права можно отнести постановления Конституционного Суда РФ по делам о проверке конституционности отдельных норм законодательства о гражданском судопроизводстве. Хотя Конституционный Суд РФ сам не создает законов, однако, согласно ч. 6 ст. 125 Конституции РФ, акты или отдельные положения, признанные им неконституционными, утрачивают силу.

В строгом смысле постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ не относятся к источникам права, однако Конституцией РФ (ст. 126 и 127) им предоставлено право давать разъяснения по вопросам судебной практики. Большое значение имеют постановления Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» (от 31 октября 1995 г. № 8), «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» (от 20 января 2003 г. № 2), «О судебном решении» (от 19 декабря 2003 г. № 23) и др.

#### **§ 4. Гражданские процессуальные правоотношения**

Между индивидами человеческого общества, называемого также социумом, существуют определенные связи, отношения. Они бывают самыми разными — родственными, дружескими, соседскими, любовными, религиозными, психологическими, экономическими.

Многие из этих отношений регулируются, управляются, поддерживаются при помощи различных правил, норм, объективных закономерностей. Так, экономические отношения регулируются

объективными законами рынка, дружеские и соседские — нормы общественной нравственности, религиозные — религиозными постулатами, любовные и родственные — законами природы. Все эти отношения являются общественными.

В некоторых случаях такие отношения могут регулироваться еще и юридическими нормами, тогда они становятся *правовыми*.

Весьма образно проиллюстрировал такую трансформацию отношений профессор О.С.Иоффе. В качестве примера он взял родственные отношения. Они не всегда связаны с наличием правомочий и обязанностей на стороне их участников. Но при известных условиях эти отношения могут приобрести юридическую окраску. Так, дед и внук, связанные между собой родством второй степени, в юридическом отношении ничем не обязаны друг перед другом — их связь носит только родственный (природный) характер. Но сам факт этого родства может породить и новую, правовую, связь между этими лицами, если к нему присоединяются иные предусмотренные законом обстоятельства. Так, в соответствии со ст. 95 Семейного кодекса РФ нетрудоспособные, нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или супруга (бывшего супруга) имеют право требовать в судебном порядке получения алиментов от своих совершеннолетних трудоспособных внуков, располагающих необходимыми для этого средствами. В результате комплекс родственных отношений дополнился новым видом отношений, носящим уже правовой характер. Внук, конечно, мог бы и так оказывать материальную помощь своему деду, но тогда это отношение, основывающееся только на факте родства и вытекающих отсюда нравственных обязанностях, не имело бы юридической силы и не обладало бы той устойчивостью, какой обладают правовые отношения<sup>1</sup>.

Таким образом, отношения между членами общества, в которых они участвуют как носители прав и обязанностей, установленных законом, т.е. правовыми нормами, и представляют собой правовые отношения. Правовые отношения возникают на основании тех или иных юридических фактов и состоят из трех элементов:

- 1) субъектов (носителей) правоотношений;
- 2) объектов правоотношений;
- 3) прав и обязанностей субъектов (иногда этот элемент именуется содержанием правоотношений).

Правоотношения возникают во всех отраслях права и называются соответственно их принадлежности в той или иной отрасли.

Гражданские процессуальные правоотношения — это отношения между судом, с одной стороны, и иными участниками гражданского судопроизводства, с другой стороны. Такие отношения

<sup>1</sup> См.: Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву. — М., 2000. — С. 519-527.

регулируются нормами гражданского процессуального права. Главной особенностью в этих связях является то обстоятельство, что их участники вступают в гражданские процессуальные отношения только с судом, но не между собой.

Все субъекты гражданских процессуальных отношений подразделяются на несколько самостоятельных групп.

К первой группе относятся лица, разрешающие гражданские дела по существу. Это судьи, действующие в данных отношениях от имени суда (ч. 2 ст. 7 ГПК РФ).

Во вторую группу входят лица, участвующие в деле (глава 4 ГПК РФ). Это истец, ответчик, третьи лица, прокурор, а также некоторые другие лица. Иногда в эту группу включают и представителей.

Третью группу составляют лица, оказывающие содействие осуществлению правосудия. Это свидетели, эксперты, специалисты, переводчики, секретарь судебного заседания.

В четвертую группу входят судебные приставы по обеспечению установленного порядка деятельности судов и судебные приставы-исполнители.

Существует еще одна группа, с которой суд иногда вступает в гражданские процессуальные отношения. К ней относятся граждане, должностные лица и организации, у которых суд в случае необходимости истребует соответствующие доказательства либо к которым он направляет частные определения. В случае невыполнения такими субъектами этих требований суда они могут быть подвергнуты судебным штрафам. В эту же группу входят и граждане, находящиеся в зале судебного заседания, когда они нарушают там установленный порядок и подвергаются судебным штрафам.

Наконец, в особую группу входят суды, находящиеся в другом городе или районе и выполняющие судебные поручения суда, рассматривающего дело, а также нотариусы, фиксирующие в необходимых случаях свидетельские показания.

Кроме того, участниками гражданских процессуальных отношений выступают и суды различного уровня на различных стадиях пересмотра судебных постановлений.

Следует заметить, что приведенная классификация субъектов гражданских процессуальных отношений носит доктринальный характер и прямо не содержится в процессуальных нормах. Поэтому в некоторых учебниках дается несколько иная дифференциация названных отношений.

Гражданские процессуальные отношения имеют ряд особенностей.

1. Все субъекты вступают в отношения только с судом, но не между собой. Истец не находится в процессуальных отношениях ни с ответчиком, ни со свидетелями, ни с экспертами, ни со специалистами, ни с переводчиками, ни с прокурором. Он не

состоит в таковых даже со своим представителем (с ним у него возникают гражданско-правовые договорные отношения).

2. Поскольку суд является органом власти, все гражданские процессуальные правоотношения с ним характеризуются признаками власти и подчинения. Во многих материально-правовых отношениях (гражданских, семейных, трудовых) их участники равны между собой. Они способны своими действиями приобретать и осуществлять свои субъективные права, создавать для себя субъективные обязанности и исполнять их, но при этом друг другу не подчиняются. Суд же наделен властными полномочиями по отношению к участникам процесса и другим субъектам гражданских процессуальных отношений. Разумеется, и у него имеются обязанности; закон устанавливает и для суда рамки дозволенного поведения. Однако суд не находится в подчиненном положении по отношению к участникам процесса: он не выполняет распоряжений истца, ответчика или прокурора. Он сам распоряжается. Судьи независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону.

3. Гражданские процессуальные отношения возникают в строгой последовательности. «Не может сложиться, к примеру, отношение суд — третье лицо или суд — ответчик, если еще не возникло отношение суд — истец»<sup>1</sup>. Отношениям, возникшим в стадии судебного разбирательства, должны предшествовать отношения на стадиях возбуждения дела или подготовки дела к судебному разбирательству; отношениям, возникшим на стадии пересмотра судебных постановлений, должны предшествовать отношения, существующие на предыдущих стадиях гражданского судопроизводства и т.д.

4. Суд вправе вступать в гражданские процессуальные правоотношения не только с участниками процесса, но и с иными лицами. Так, к нему обращаются с исковыми заявлениями и заявлениями лица, которые пока не вступили в процесс, а еще только собираются. Суд, рассматривающий дело, в случае необходимости собирания доказательств в другом городе или районе поручает соответствующему суду произвести определенные процессуальные действия (ст. 62 ГПК РФ). Даже в этом случае он выполняет властные полномочия, поскольку это именно поручение, а не просьба. Суд вправе истребовать доказательства не только у лиц, участвующих в деле, но и у других лиц (ст. 57 ГПК РФ). Суд иногда вступает в процессуальные отношения с гражданами, присутствующими в судебном заседании и допускающими нарушения порядка, а также с гражданами, должностными лицами, учреждениями, предприятиями, организациями, в адрес которых он выно-

<sup>1</sup> См.: Гражданский процесс / Под ред. В.А.Мусина, Н.А.Чечиной, Д.М.Чечота. - М., 1998. - С. 59.

сит частные определения. И во всех этих случаях он выступает не как проситель, а как орган власти.

5. Гражданские процессуальные правоотношения возникают между судом и каждым в отдельности иным субъектом этих отношений. Все процессуальные действия совершаются этими субъектами только посредством обращения к суду.

Объектами гражданских процессуальных правоотношений являются:

- само гражданское дело, понимаемое в данном случае как обстоятельства, подлежащие установлению в процессе его рассмотрения;

- часть этих обстоятельств, устанавливаемых в результате действий участников отдельного процессуального правоотношения (например, информация — сведения о лицах, вещах и событиях, имеющих непосредственное отношение к рассматриваемому делу);

- вещи (отношения по изъятию, аресту, хранению и принудительной продаже и т.п.);

- результаты действий (отношения по возбуждению дела, обеспечению иска, прекращению дела, обжалованию и др.);

- сами действия субъектов гражданского процессуального правоотношения (отношения по принудительному приводу свидетеля - ч. 2 ст. 168 ГПК РФ)<sup>1</sup>.

Третий элемент гражданских процессуальных правоотношений — это содержание прав и обязанностей их субъектов. В процессе гражданско-процессуальной деятельности его участники наделены субъективными процессуальными правами и обязанностями. Они определены законодательством о гражданском судопроизводстве и корреспондируются между собой. Так, суд не только вправе, но и обязан принять надлежащим образом оформленное заявление, рассмотреть его и разрешить по существу в процессе гражданского судопроизводства. Сторона не только вправе, но и обязана представить требуемые доказательства (ст. 56, ч. 2 ст. 144 ГПК РФ). Некоторые права носят диспозитивный характер: суд по своему усмотрению может вызывать или не вызывать свидетелей, отложить дело; истец по своему усмотрению может изменить размеры исковых требований, отказаться от них вовсе, заключить мировое соглашение; ответчик может по своему усмотрению признать иск полностью или частично, предъявить встречный иск.

Гражданские процессуальные правоотношения могут возникнуть только при наличии ряда условий, которые называются *предпосылками*. Такими предпосылками являются:

1. Нормы гражданского процессуального права. Являясь общеобязательными правилами поведения, они создают возможность

<sup>1</sup> См.: Гражданский процесс / Под ред. М.К.Треушников. — М., 1998. — С. 47.

обратиться заинтересованным лицам в суд, возбудить гражданское дело и совершать все необходимые процессуальные действия в рамках, дозволенных законом.

2. Юридические факты. В основном это процессуальные действия — подача заявления в суд, представление доказательств, заявление ходатайств, вынесение судебного постановления, которое затем обжалуется или исполняется. Иногда таковыми могут быть и события (например, смерть истца создает юридический факт возникновения процессуальных правоотношений между судом и процессуальным правопреемником).

3. Наличие гражданской процессуальной дееспособности у субъектов гражданских процессуальных правоотношений (подробнее об этом в § 7).

## § 5. Состав суда. Отводы

Понятие «состав» в одном из значений трактуется как совокупность лиц (работников, сотрудников) какого-либо учреждения, ведомства, организации, системы, например судебной. Иногда используется словосочетание «личный состав», особенно когда необходимо охарактеризовать количественную или качественную сторону при оценке кадров, персонала названных образований. В этом смысле можно говорить о личном составе всего судебного корпуса государства либо о личном составе какого-то одного судебного учреждения.

Однако гражданско-процессуальный аспект термина «состав суда» (глава 2 ГПК РФ) подразумевает иное. Здесь имеется в виду, какое число судей участвует в рассмотрении определенных категорий гражданских дел.

В настоящее время все дела в судах первой инстанции рассматриваются судьями единолично. Только в специальных случаях, предусмотренных федеральным законом, они рассматриваются коллегиально в составе трех профессиональных судей.

Принятый ранее порядок рассмотрения многих гражданских дел в составе судей и двух народных заседателей признан неудачным. Народные заседатели, не обладая познаниями в области юриспруденции, были зачастую лишь формальными участниками процесса, реально не оказывавшими помощь судьям в отправлении правосудия по конкретным делам; более того, с момента перехода России на так называемые рыночные рельсы экономической жизни возникли проблемы с их приглашением в суд. Из-за этого даже нарушались сроки рассмотрения гражданских дел и допускались иные нарушения. Поэтому институт народных заседателей изжил себя. В связи с этим существующие в обществе (с подачи некоторых СМИ) мнения о введении нового института — суда

присяжных в гражданском процессе — представляются весьма сомнительными. Неслучайно, видимо, новый ГПК РФ установил коллегиальное рассмотрение гражданских дел исключительно только с участием профессиональных судей.

Такое коллегиальное рассмотрение осуществляется в кассационной и надзорной инстанциях. Если же дело рассматривается по вновь открывшимся обстоятельствам, то состав суда зависит от того, какой инстанцией дело пересматривается.

При этом в кассационном порядке дела рассматриваются в составе трех профессиональных судей: председательствующего судьи и двух судей-профессионалов. В надзорном порядке они рассматриваются в составе председательствующего судьи и не менее двух судей (т.е. профессиональных судей может быть и больше).

Все вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий судья голосует последним. Если судья не согласен с мнением большинства, он может изложить в письменной форме свое особое мнение, которое приобщается к делу, но при объявлении принятого по делу решения суда не оглашается. Однако лица, участвующие в деле, могут с ним ознакомиться на основании ст. 35 ГПК РФ. Какого-либо процессуального значения особое мнение не имеет. Оно лишь может быть принято во внимание при последующем пересмотре дела наравне с другими обстоятельствами.

В целях объективного рассмотрения и разрешения гражданского дела закон установил институт отвода некоторых участников процесса. Отводы могут быть заявлены судьям, прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту и переводчику. Отвод сторон и их представителей законом не предусмотрен.

Основаниями для отвода судей являются:

- участие мирового судьи, а также судьи при предыдущем рассмотрении дела в качестве прокурора, секретаря судебного заседания, представителя, свидетеля, эксперта, специалиста, переводчика;

- наличие у них родственных или свойственных связей с кем-либо из участвующих в деле лиц либо их представителей;

- личная, прямая или косвенная заинтересованность в исходе дела поименованных лиц;

- иные обстоятельства, вызывающие сомнение в их объективности и беспристрастности.

Следует заметить, что родственные или свойственные связи ни одним законом четко не определены. Гражданский процессуальный закон вообще не называет парентелл (т.е. степеней родства). В некоторых комментариях в связи с этим высказываются мнения, что в таких случаях следует исходить из определенных

степеней родства по восходящей и нисходящей, а также по боковой линиям, установленных нормами семейного права. Однако это представляется спорным. В других отраслях права (гражданском, жилищном, пенсионном) называются иные критерии родства. Собственно говоря, и семейное законодательство противоречиво при установлении родства. Так, в Семейном кодексе РФ недостаточно четко определен родственный статус пасынков, падчериц, отчимов, мачех, приемных родителей, приемных детей. В некоторых случаях СК РФ относит к членам семьи дедушку, бабушку, внуков и внучек, в других — не считает их членами семьи. Новое гражданское законодательство, регулирующее наследственные правоотношения, называет восемь очередей наследников по закону, среди которых имеются лица, имеющие весьма отдаленные родственные связи, причем некоторые из таких потенциальных наследников даже не имеют представления о наличии своих связей с наследодателем. Кроме того, в семье могут находиться иждивенцы и другие лица, которые вообще не состоят ни в родственных, ни в свойственных связях с членами семьи. Таким образом, круг родственников или свойственников весьма разнообразен, как разнообразна и сама жизнь. Поэтому наиболее разумным было бы применять расширительное толкование подпункта 2 части 1 ст. 16 ГПК РФ относительно родственников или свойственников судьи в гражданском судопроизводстве при разрешении вопроса об отводе.

Перечисленные основания возникают и в случаях отвода прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста и переводчика.

Кроме того, закон (ч. 1 ст. 18 ГПК РФ) устанавливает особые ограничения для участия в гражданском судопроизводстве экспертов и специалистов. Если эти лица находятся в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей, они не могут участвовать в рассмотрении дела.

Что же касается мировых судей, то они, если рассматривали дело в первой инстанции, не могут участвовать в его рассмотрении в судах апелляционной, кассационной или надзорной инстанций.

А судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в суде кассационной и надзорной инстанций.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой и надзорной инстанций.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде надзорной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой и кассационной инстанций.

Иными словами, любой судья, принимавший участие в рассмотрении дела в суде какой-либо инстанции, не имеет права участвовать в рассмотрении этого же дела в судах других инстанций.

Вопросы отвода мировых судей, судей, других упомянутых участников процесса являются весьма важными, щепетильными и деликатными. В связи с этим ходатайства об отводах должны рассматриваться особенно тщательно, дабы никоим образом не было порождено сомнение в объективности, беспристрастности, справедливости и всесторонности рассмотрения и разрешения гражданских дел.

При наличии перечисленных оснований мировой судья, судья, прокурор, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист, переводчик обязаны заявить самоотвод. По тем же основаниям и лица, участвующие в деле, могут заявить указанным лицам отвод. Отвод может быть рассмотрен также и по инициативе суда.

И самоотвод, и отвод должны быть обоснованно мотивированы и заявлены до начала рассмотрения дела по существу. В ходе дальнейшего рассмотрения дела заявления о самоотводах и отводах допускаются только в случаях, если основания для них стали известны позднее.

Получив заявление об отводе, суд должен выслушать мнение всех лиц, участвующих в деле, а также лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения. После этого суд удаляется в совещательную комнату для разрешения вопроса об отводе.

Если отвод заявляется судье, который рассматривает дело единолично, он сам и разрешает этот вопрос. Если дело рассматривается в коллегиальном составе, вопрос об отводе одного из судей разрешается этим же составом суда в отсутствие отводимого судьи. При равном количестве голосов, поданных за отвод и против отвода, судья считается отведенным.

Если отвод заявлен нескольким судьям или всему составу, вопрос разрешается этим же судом в полном составе простым большинством голосов.

Вопрос об отводе иных лиц (прокурора, секретаря судебного заседания, эксперта, специалиста, переводчика) разрешается судом, рассматривающим дело.

Как бы ни был заявлен отвод, вопрос о нем должен разрешаться только в совещательной комнате. Игнорирование этого жесткого правила влечет за собой отмену даже самого верного судебного постановления.

Так, один из адвокатов при рассмотрении гражданского дела заявил весьма неубедительный отвод судье, который, по мнению адвоката, допущал по ходу ведения процесса некие реплики, свидетельствующие о

якобы необъективном ведении дела. Вопрос об этом отводе был разрешен судом в судебном заседании без удаления в совещательную комнату. Только на этом основании Верховный Суд РФ отменил решение суда и направил дело на новое рассмотрение<sup>1</sup>.

В случае удовлетворения ходатайства об отводе судей вопрос о назначении нового состава суда разрешается следующим образом:

1. Если отведен мировой судья, дело, которое он собирался рассматривать, передается районным судом другому мировому судье, действующему на территории того же судебного района. Если же такая передача невозможна, дело передается вышестоящим судом мировому судье другого района.

2. Если отведен судья или весь состав суда при рассмотрении дела в районном суде, дело рассматривается в том же районном суде другим судьей или другим составом суда. Если замена судьи невозможна, вышестоящий суд передает дело в другой районный суд.

3. При отводе судьи или всего состава суда при рассмотрении дела в суде субъекта Российской Федерации (верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа) или в Верховном Суде Российской Федерации дело рассматривается в этом же суде другим судьей или другим составом суда.

4. Если в суде субъекта Российской Федерации невозможно образовать новый состав суда для рассмотрения дела, оно передается в Верховный Суд РФ для определения другого суда, в котором оно будет рассматриваться.

При удовлетворении ходатайств об отводе иных лиц производство откладывается до их замены.

Согласно ч. 3 ст. 69 ГПК РФ некоторые лица наделены свидетельским иммунитетом (т. е. они не подлежат допросу в качестве свидетелей по некоторым обстоятельствам). Однако иногда отдельные лица, участвующие в деле, заявляют ходатайства о вызове таких свидетелей. И хотя институт отвода свидетелей ГПК РФ не предусмотрен, в этих случаях подобные свидетели должны быть отведены по инициативе суда.

## § 6. Подведомственность и подсудность

В самом общем смысле **подведомственность** — это разграничение компетенции (прав, обязанностей и ответственности) между различными органами в решении тех или иных вопросов. Так, только образовательное учреждение вправе выдать выпускнику документ о полученном им образовании; только лечебное учреждение

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 1993. - № 8. - С. 8.

вправе выдать нетрудоспособному гражданину больничный листок и, например, жилищно-эксплуатационная организация не вправе разрешить спор между наследниками относительно раздела жилого дома, полученного ими в наследство. Иными словами, каждому государственному органу присуща своя прерогатива — исключительное право решать те или иные вопросы. Конституция РФ (ч. 1 ст. 118) наделяет исключительным правом осуществлять правосудие только суд. Вся судебная система устанавливается Конституцией РФ и федеральным конституционным законом. В соответствии с законом в систему федеральных судов входят Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и суды автономных округов, районные, военные и специализированные суды, Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные суды субъектов Российской Федерации. Наряду с системой федеральных судов закон предусмотрел также существование судов субъектов Российской Федерации. К ним отнесены конституционные (уставные) суды и мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

Каждая из судебных ветвей наделена собственной компетенцией. Так, Верховный Суд РФ является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, а Высший Арбитражный Суд РФ — высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами (ст. 126 и 127 Конституции РФ). Поэтому арбитражному суду неподведомственны, например, брачно-семейные споры, дела о восстановлении на работе, о защите прав потребителей и многие другие.

Подведомственность гражданских дел судам общей юрисдикции определяется по правилам, определенным главой 3 ГПК РФ. Эти суды в соответствии со ст. 22 ГПК РФ рассматривают и разрешают шесть категорий следующих дел:

1) исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;

2) дела, разрешаемые в порядке приказного производства;

3) дела, возникающие из публичных правоотношений;

4) дела особого производства;

5) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;

б) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

Кроме того, суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают дела с участием иностранных граждан, апатридов (лиц без гражданства), иностранных организаций, организаций с иностранными инвестициями, международных организаций. В соответствии с ч. 3 ст. 22 ГПК РФ все перечисленные категории дел подведомственны этим судам, за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным конституционным законом и федеральным законом к ведению арбитражных судов. Так, например, в соответствии со ст. 33 Арбитражного процессуального кодекса РФ (далее — АПК РФ) к подведомственности арбитражных судов отнесены дела по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности этих товариществ и обществ, за исключением трудовых споров. Поэтому такие дела не могут рассматриваться в порядке гражданского судопроизводства судами общей юрисдикции<sup>1</sup>.

Если заявление в суд содержит несколько требований, связанных между собой, но одни из них подведомственны суду общей юрисдикции, а другие — арбитражному суду, то вопрос о подведомственности решается следующим образом.

Если требования разделить невозможно, все дело подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции; если же разделение требований возможно, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

В теории гражданского процессуального права выделяют четыре вида подведомственности.

1. *Исключительная* (иногда ее называют *единичной*). Она предусматривает возможность рассмотрения определенных категорий дел только какими-то одними указанными в законе органами (только судебными, только административными, только общественными), *исключая* возможность обращения в другой орган. Большинство споров, которые вытекают из гражданских и иных правоотношений, рассматриваются только судами общей юрисдикции и не могут разрешаться по существу другими органами.

2. *Альтернативная*. В некоторых случаях закон допускает разрешение дела одним из нескольких юрисдикционных органов по выбору лица, права, свободы и законные интересы которого, по его мнению, ущемлены. Например, неправомерные действия дол-

<sup>1</sup> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» // ВВС РФ. — 2003. - № 3. - С. 3.

жностного лица можно обжаловать и в суде, и в вышестоящем органе.

3. *Договорная.* В некоторых случаях по соглашению сторон возможный в будущем спор между ними может быть передан на разрешение какого-то конкретного органа, если это допускается законом. Так, в третейский суд может по соглашению сторон передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений, если иное не установлено федеральным законом (ст. 1 Федерального закона от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации»). Договорную и альтернативную подведомственность иногда называют множественной<sup>1</sup>.

4. *Условная.* По отдельным категориям дел обязательным условием является досудебный порядок их разрешения. Так, первичным органом по рассмотрению большинства трудовых споров является комиссия по трудовым спорам (КТС), решение которой может быть затем обжаловано заинтересованными лицами. Дела по спорам, вытекающим из железнодорожных, водных, воздушных перевозок, суд может рассматривать только при условии выполнения так называемого претензионного порядка, т.е. после предварительного предъявления истцом претензий непосредственно к ответчику. Этот порядок установлен рядом федеральных законов. Например, в п. 1 ст. 797 Гражданского кодекса РФ установлено, что «до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом», при этом «иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика ответа в 30-дневный срок». Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» конкретизирует порядок предъявления такого вида претензий в главе VIII «Акты, претензии, иски». Кодекс внутреннего водного транспорта РФ регламентирует порядок предъявления претензий к перевозчику или буксировщику (ст. 161 — 164). Претензионный порядок рассмотрения споров по перевозкам установлен также Воздушным кодексом РФ (ст. 124— 128) и Кодексом торгового мореплавания РФ (ст. 403 — 412).

Некоторые авторы говорят еще о так называемой *императивной* подведомственности, обособляя ее от условной. Под императивной подведомственностью они понимают последовательное рассмотрение дела несколькими юрисдикционными органами по инстанциям, когда каждый последующий орган из числа участвующих в разрешении дела наделен правом контроля за правильно-

<sup>1</sup> См.: Жуйков В. М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. — М., 1997. — С. 57.

стью решений принятых до него по спору другими органами. Так, суд, рассматривая трудовой спор, вправе не согласиться с решением, принятым по нему комиссией по трудовым спорам, и разрешить его по существу<sup>1</sup>. Под условной же подведомственностью авторы понимают возможность рассмотрения дела в суде только при наступлении определенного, предусмотренного законом условия. В качестве примера они приводят споры между членами семьи нанимателя жилого помещения, между нанимателем и наймодателем о переустройстве и перепланировке жилых и подсобных помещений, которые подведомственны суду только при условии, что на переустройство и перепланировку имеется разрешение местной администрации. Суд не может подвергать сомнению правильность такого разрешения<sup>2</sup>. Иногда выделяют еще смешанную подведомственность, в которой сочетаются признаки, присущие нескольким видам подведомственности, чаще всего императивной и альтернативной<sup>3</sup>.

Не все споры подведомственны судам. Так, например, в судебном порядке не решаются споры:

- связанные с организацией и деятельностью жилищно-строительных кооперативов (об установлении размера вступительного и иных взносов, распределении жилых помещений между членами ЖСК, установлении взносов членами ЖСК на содержание и эксплуатацию дома и другие вопросы, отнесенные к компетенции общего собрания);

- между нанимателем жилого помещения, принадлежащего наймодателю на праве частной собственности, и наймодателем по вопросам обмена этого жилого помещения;

- связанные с неурегулированием разногласий между работниками и работодателями (коллективные трудовые споры), кроме споров о признании забастовки незаконной; такие разногласия рассматриваются примирительными комиссиями или трудовым арбитражем;

- связанные с некоторыми семейными разногласиями; так, при отсутствии соглашения между родителями относительно имени или фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства (п. 4 ст. 58 Семейного кодекса РФ).

В отличие от подведомственности **подсудность гражданских дел** означает разграничение компетенции судов по территории

<sup>1</sup> См.: Жуйков В.М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. — С. 7—8; Решетникова И.В., Янков В.В. Гражданский процесс: Курс лекций. — М., 2004. — С. 33.

<sup>2</sup> См.: Жуйков В.М. Судебная защита прав граждан и юридических лиц; Гражданский процесс / Отв. ред. Ю. К. Осипов. — М., 1995. — С. 119—120.

<sup>3</sup> См.: Гражданский процесс / Отв. ред. Ю. К. Осипов. — С. 119—120; Гражданский процесс / Под ред. В.А. Мусина, Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. — М., 1998. — С. 118.

альному и иерархическому критериям. Вопросам подсудности в ГПК РФ посвящены ст. 23 — 33. Различают следующие виды подсудности.

1. *Родовая подсудность* (иногда называемая *предметной*). За ее основу взят иерархический критерий; закон разграничивает компетенцию судов различного иерархического уровня. В настоящее время в России существуют федеральные суды общей юрисдикции трех уровней и мировые судьи субъектов Российской Федерации. Каждый из них рассматривает и разрешает определенные категории гражданских дел.

Так, мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции следующие восемь категорий гражданских дел:

- 1) о выдаче судебного приказа;
- 2) о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- 3) о разделе между супругами совместно нажитого имущества независимо от цены иска;
- 4) иные, возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 5) по имущественным спорам при цене иска, не превышающей 500 МРОТ на день подачи заявления;
- 6) возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых споров;
- 7) об определении порядка пользования имуществом;
- 8) иные, отнесенные федеральными законами к подсудности мировых судей (например, дела об определении порядка пользования земельными участками, строениями и другим недвижимым имуществом).

Основную массу гражданских дел рассматривают районные суды. Некоторые дела федеральным конституционным законом отнесены к компетенции военных и иных специализированных судов.

Следующее звено судебной системы — верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суд автономной области и суды автономных округов. Они рассматривают по первой инстанции пять категорий дел:

- 1) связанные с государственной тайной;
- 2) об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов Российской Федерации, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- 3) о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения полити-

ческой партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений и местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта Российской Федерации; коротко говоря, это дела о приостановлении или ликвидации различных политических, общественных и религиозных образований, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации;

4) об оспаривании решений (уклонений от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации, соответствующих комиссий референдума, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума;

5) иные дела, отнесенные федеральными законами к подсудности судов этого уровня. К этой категории, в частности, относятся дела о признании забастовки незаконной (ст. 413 Трудового кодекса РФ), дела об усыновлении (удочерении) ребенка гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за пределами территории Российской Федерации, иностранцами и апатридами (ч. 2 ст. 269 ГПК РФ).

В некоторых случаях подсудность конкретного гражданского дела может определяться по аналогии закона (ч. 4 ст. 1 ГПК РФ).

Так, гражданин К. обратился в Московский городской суд с жалобой на неправомерные действия начальника отдела социального обеспечения при консульском отделе Посольства Российской Федерации в Латвийской Республике, ссылаясь на то, что в нарушение его прав гражданина и пенсионера Министерства обороны РФ на получение в соответствии с Законом РФ от 22 января 1993 г. «О статусе военнослужащих» льготы по 50%-ной оплате жилья и коммунальных услуг отдел прекратил выплату компенсации. Судья Московского городского суда в принятии жалобы отказал, указав при этом, что данное дело неподсудно Московскому городскому суду и для разрешения изложенных в жалобе требований гражданину К. следует обратиться в суд по месту его жительства или месту нахождения государственного органа.

Но судья был неправ, и Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ исправила его ошибку, указав при этом на следующее.

Гражданин К., будучи гражданином Российской Федерации, обжаловал действия начальника отдела социального обеспечения при консульском отделе Посольства Российской Федерации в Латвийской Республике, на территории которой он проживает. Получилось, таким образом, что судья по существу предложил гражданину К. обратиться за защитой его прав от действий должностного лица государственного органа Российской Федерации в суд другого государства.

Между тем, согласно ч. 1 ст. 5 Закона РФ «О гражданстве Российской Федерации», граждане Российской Федерации пользуются за пределами Российской Федерации защитой и покровительством Российской Федерации. Обращение же с жалобой в суд Латвийской Республики, т.е. в суд другого государства, на действия должностного лица при дипломатическом или консульском представительстве Российской Федерации на основании законов Российской Федерации не предусмотрено ни Соглашением между Правительством Российской Федерации и Правительством Латвийской Республики по вопросам социальной защищенности военных пенсионеров Российской Федерации и членов их семей, проживающих на территории Латвийской Республики, ни Договором между Российской Федерацией и Латвийской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам и противоречит положениям ст. 4 Конституции РФ о ее суверенитете, которые в соответствии со ст. 16 Конституции РФ составляют основы конституционного строя в Российской Федерации.

Поэтому Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ сделала следующий вывод: «Гражданин К. не может быть лишен возможности обратиться в суд Российской Федерации за защитой нарушенного или оспариваемого права». Но поскольку законодательство о гражданском судопроизводстве не регулирует подсудность дел, связанных с обжалованием гражданами России, постоянно проживающими за ее пределами, действий должностных лиц дипломатических представительств или консульских учреждений, за исключением обжалования действий по вопросам гражданства, которое в силу ст. 47 Закона РФ «О гражданстве Российской Федерации» осуществляется в Московском городском суде, Судебная коллегия применила аналогию закона, отменила определение судьи Московского городского суда и направила материал по жалобе К. в этот суд для рассмотрения по существу<sup>1</sup>.

Верховному Суду Российской Федерации подсудны следующие семь категорий дел:

- 1) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента Российской Федерации, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства Российской Федерации;
- 2) об оспаривании нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации,

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 1997. - № 11.

иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

3) об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;

4) о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов Российской Федерации;

5) об обжаловании решений (уклонений от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума;

6) по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, между органами государственной власти, переданных на рассмотрение в Верховный Суд РФ Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции РФ;

7) другие дела, отнесенные федеральными законами к подсудности Верховного Суда РФ.

*2. Территориальная подсудность.* Иногда ее называют *местной* или *пространственной*. Здесь действует территориальный критерий: кому из одноуровневых судов подсудно конкретное гражданское дело. Территориальная подсудность подразделяется на четыре подвида:

а) общая территориальная подсудность (ст. 28 ГПК РФ). Согласно общему правилу иск предъявляется по месту жительства или месту нахождения ответчика. В соответствии с этим правилом определяется конкретный суд, в который следует обращаться с иском: к мировому судье, если дело по родовой подсудности относится к этому уровню судебного звена, в районный суд или в соответствующий суд субъекта Российской Федерации (верховный, краевой, областной и т.п.);

б) подсудность по выбору истца (ст. 29 ГПК РФ). Иногда ее называют альтернативной. Процессуальный закон допускает, что в некоторых случаях дело может быть подсудно не только по месту жительства (нахождения) ответчика, но и по субъективному выбору истца. Таких случаев девять:

- иск к ответчику, чье место жительства неизвестно или у него в России вообще нет такового, может быть предъявлен по месту нахождения имущества ответчика или по его последнему месту жительства в Российской Федерации;

- иск к организации, вытекающий из деятельности ее филиала или представительства (ст. 55 Гражданского кодекса РФ), может быть предъявлен также и в суд по месту их нахождения;

- иски о взыскании алиментов и об установлении отцовства могут быть предъявлены и по месту жительства истца;

- иски о расторжении брака могут предъявляться по месту жительства истца, если при нем находится несовершеннолетний или по состоянию здоровья выезд истца к месту жительства ответчика затруднителен;

- иски о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья или в результате смерти кормильца могут предъявляться истцом как по месту его жительства, так и по месту причинения вреда;

- иски о восстановлении трудовых, пенсионных и жилищных прав, возврате имущества или его стоимости, связанные с возмещением убытков, причиненных гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу, подписки о невыезде либо незаконным наложением административного наказания в виде ареста, могут предъявляться в суд также по месту жительства истца;

- иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены также по месту жительства или месту пребывания истца либо по месту заключения или месту исполнения договора;

- иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться также в суд по месту нахождения судна ответчика или порта приписки судна;

- иски, вытекающие из договоров, в которых указано место их исполнения, могут быть предъявлены также в суд по месту исполнения такого договора;

в) исключительная подсудность (ст. 30 ГПК РФ) называется так потому, что устанавливаемые ею правила исключают применение других подвидов территориальной подсудности. Процессуальный закон императивно определяет суд, рассматривающий следующие категории дел:

- иски о правах на земельные участки, на другие недвижимые вещи, прочно связанные с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, а также иски об освобождении имущества от ареста предъявляются в суд по месту нахождения этих объектов или арестованного имущества;

- иски кредиторов наследодателя, предъявляемые до принятия наследства наследниками, подсудны суду по месту открытия наследства;

- иски к перевозчикам, вытекающие из договоров перевозки, предъявляются в суд по месту нахождения перевозчика, к которому в установленном порядке была предъявлена претензия;

г) договорная подсудность (ст. 32 ГПК РФ) означает, что по соглашению между собой стороны могут изменить территориальную подсудность для данного дела до принятия его судом к производству. Однако они не могут изменить родовую подсудность (за исключением подсудности мировых судей и районных судов), а также исключительную подсудность. Соглашение сторон об изменении территориальной подсудности может быть установлено сторонами как в договоре (в виде отдельного пункта), так и при возникновении гражданского спора.

Процессуальным законом (ст. 31 ГПК РФ) определяется также подсудность нескольких связанных между собой дел. Если ответчиков несколько и находятся они в разных местах, иск предъявляется по выбору истца по месту жительства или месту нахождения любого из ответчиков. Так, автор произведения может предъявить иск ко всем соавторам по месту жительства одного из них. Если по гражданскому делу предъявляется встречный иск, то он рассматривается тем же судом, который рассматривал и первоначальный иск. Если при производстве уголовного дела гражданский иск, вытекающий из этого дела, не был рассмотрен, то он предъявляется для рассмотрения в порядке гражданского судопроизводства по общим правилам о подсудности.

Иногда суд принимает дело к своему производству с соблюдением всех правил о подсудности, а затем оно по различным причинам становится подсудным другому суду. В этом случае первый суд должен все равно разрешить его по существу (довести дело до конца).

Но в четырех случаях (предусмотренных ч. 2 ст. 33 ГПК РФ) суд должен передать дело на рассмотрение другого суда: 1) при соответствующем ходатайстве ответчика, чье место жительства или место нахождения не было известно ранее; 2) при ходатайстве обеих сторон о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств; 3) при установлении в суде факта нарушения правил подсудности; 4) если замена судей в результате их отвода либо по другим причинам делает невозможным рассмотрение дела в данном суде.

## **§ 7. Лица, участвующие в деле.**

### **Представительство в суде**

В состав таких лиц гражданский процессуальный закон (ст. 34 ГПК РФ) включает:

- стороны;
- третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора;
- третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора;

- прокурора;
- лиц, обращающихся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц;
- лиц, вступающих в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. 4, 46 и 47 ГПК РФ;
- заявителей и других заинтересованных лиц по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Именно эти лица наделяются следующими процессуальными правами:

- знакомиться с материалами дела;
- делать из них выписки и снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства;
- участвовать в исследовании доказательств;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, а также свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;
- давать устные и письменные объяснения суду;
- возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные постановления;
- использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

В то же время лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Гражданским процессуальным кодексом РФ, другими федеральными законами установлены и различные процессуальные обязанности лиц, участвующих в деле. При несоблюдении этих обязанностей наступают последствия, предусмотренные законодательством о гражданском судопроизводстве.

Перечисленными процессуальными правами и многими процессуальными обязанностями наделены в равной мере все без исключения лица, участвующие в деле. Но, кроме того, отдельные их категории обладают еще и дополнительными правами и обязанностями. Так, только истцу предоставлено право изменить основание или предмет иска, отказаться от иска, только ответчик вправе признать иск, предъявить встречный иск, только стороны имеют право заключить мировое соглашение, а в случаях, предусмотренных законом, обязаны выплачивать судебные расходы. Только прокурору предоставлено право приносить апелляционное или кассационное представление в суд второй инстанции, а также обращаться в суд надзорной инстанции с представлением о пересмотре вступивших в законную силу судебных постановлений.

Все лица, участвующие в деле, должны обладать гражданской процессуальной право- и дееспособностью (ст. 36, 37 ГПК РФ).

Обладать гражданской процессуальной правоспособностью — значит иметь гражданские процессуальные права и нести гражданские процессуальные обязанности. По закону она признается за всеми гражданами и организациями (даже не являющимися юридическими лицами), которые согласно законодательству Российской Федерации обладают правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов. Понятие правоспособности встречается во многих отраслях законодательства, как процессуальных, так и материальных. Существуют, например, гражданская правоспособность, трудовая, брачная, административная и т.д. Это означает, что суд, рассматривая конкретный спор, презюмирует (предполагает) наличие у спорящих лиц способности обладать оспариваемым правом.

Гражданская процессуальная правоспособность возникает одновременно с правоспособностью в материальном праве. Процессуальная правоспособность граждан возникает с рождения и прекращается со смертью. Но если правоспособность в материальном праве иногда возникает с определенного возраста (брачная, трудовая), то и собственно гражданская процессуальная правоспособность наступает с этого момента<sup>1</sup>.

Юридические лица обладают процессуальной правоспособностью с момента их государственной регистрации. Одновременно они становятся обладателями и гражданской процессуальной дееспособности.

Общественные организации или другие образования, не являющиеся юридическими лицами, обладают гражданской право- и дееспособностью с момента их возникновения. Так, в соответствии с трудовым законодательством по делам о признании забастовки незаконной в качестве ответчиков привлекаются избранные коллективом забастовочные комитеты; в соответствии с семейным законодательством в суд с иском о лишении родительских прав могут обращаться комиссии по делам несовершеннолетних<sup>2</sup>. Как известно, ни забастовочные комитеты, ни комиссии по делам несовершеннолетних юридическими лицами не являются.

Гражданская процессуальная дееспособность — это способность своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности, поручать ведение дела в суде представителю. Иными словами, это способность лично совершать все процессуальные действия: самому предъявлять иск, лично уча-

<sup>1</sup> См., например: Гражданский процесс / Под ред. М.С.Шакарян. — М., 1996. — С. 58; Решетникова И.В., Ярков В.В. Гражданский процесс: Курс лекций. — М., 2004. — С. 29.

<sup>2</sup> См.: Власов А.А., Власова М.А., Черкашин В.А. Гражданский процесс в вопросах и ответах. — М., 2004. — С. 72.

ствовать в судебном разбирательстве, распоряжаться своими материальными и процессуальными правами.

Одновременное сочетание двух элементов — правоспособности и дееспособности нередко в научной литературе называется правосубъектностью. Однако некоторые юристы отрицают существование такого феномена, поскольку существование дееспособности автоматически предполагает у субъекта и наличие правоспособности. Поэтому термин «правосубъектность» информационно избыточен. Следует заметить, что отечественное законодательство не использует этот термин.

Полная гражданская процессуальная дееспособность у граждан возникает с наступлением совершеннолетия. Она возникает также у эмансипированных граждан и у граждан, вступивших в брак, когда им еще не исполнилось 18 лет.

Что же касается других категорий граждан, которые обладают неполной гражданской процессуальной дееспособностью или вообще ею не обладают, то их права, свободы и законные интересы защищают в суде их представители. При этом права, свободы и законные интересы несовершеннолетних (т.е. в возрасте от 14 до 18 лет), а также граждан, признанных судом ограниченно дееспособными, также защищаются их законными представителями. Однако суд обязан привлекать к участию в таких делах и самих этих лиц.

В некоторых же случаях, предусмотренных федеральным законом, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, публичных и иных правоотношений, несовершеннолетние имеют право лично защищать свои права, свободы и охраняемые законом интересы; привлечение к участию в таких делах законных представителей необязательно — это зависит от судебской дискреции (усмотрения суда).

Например, несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, вправе обратиться в суд с заявлением об объявлении его эмансипированным в случае, предусмотренном законом (ч. 1 ст. 287 ГПК РФ). В соответствии с п. 2 ст. 62 Семейного кодекса РФ несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста 16 лет, а значит, и защищать их в суде. В соответствии с п. 3 той же статьи несовершеннолетние родители имеют право признавать и оспаривать свое отцовство (материнство) на общих основаниях, а также требовать по достижении ими возраста 14 лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке. Поскольку российским законодательством допускается существование колхозов, 14-летний колхозник вправе самостоятельно предъявлять в необходимых случаях иски к колхозам. Уволенный по инициативе работодателя несовершенно-

нолетний работник вправе самостоятельно обратиться в суд с иском о восстановлении на работе.

Права, свободы и законные интересы малолетних (которым еще не исполнилось 14 лет), а также граждан, признанных недееспособными вследствие их психического расстройства, защищаются их родителями, усыновителями, опекунами, попечителями или иными лицами, которым это право предоставлено федеральным законом.

Основная группа лиц, участвующих в деле, — стороны. Строго говоря, все остальные лица, перечисленные в ст. 34 ГПК РФ, так или иначе относятся к сторонам, поскольку они выступают в защиту прав, свобод и законных интересов кого-либо, т.е. фактически выступают на чьей-то стороне (хотя их статус несколько отличается от статуса сторон).

В гражданском процессе обычно две стороны, противостоящие друг другу, *тяжущиеся*, как говорили раньше, между собой. Одна из сторон именуется истцом, другая — ответчиком. Они имеют равные процессуальные права и обязанности, вступают в спор на суде на основе принципа состязательности.

**Истец** — лицо, предположительно являющееся обладателем прав, свобод или законных интересов, которые были кем-то либо нарушены, либо оспорены и по поводу которых возник спор, рассматриваемый судом.

**Ответчик** — лицо, привлекаемое к ответу по иску и предположительно считающееся нарушившим эти права, свободы или законные интересы истца.

Хотя стороны и обладают равными процессуальными правами, каждая из сторон обладает еще и присущими только ей правами.

Только истцу принадлежат следующие процессуальные права:

- предъявить исковое требование к ответчику;
- увеличить или уменьшить размер исковых требований;
- изменить основание или предмет иска;
- отказаться от иска.

Только ответчику принадлежат следующие процессуальные права:

- признать иск полностью или частично;
- возражать против исковых требований;
- предъявить встречный иск.

Характерной чертой, присущей только истцу и ответчику и отличающей их от других лиц, участвующих в деле, является их право заключить между собой мировое соглашение. Правда, суд, как бы стоящий над обеими сторонами (иногда его образно сравнивают с рефери на ринге), все же в некоторых случаях может повлиять на характер их спора. Если суд усмотрит, что ответчик признает иск или стороны решают окончить дело мировым согла-

шением, но эти их действия противоречат закону или нарушают права и законные интересы других лиц, то он не примет такое признание и не утвердит мирового соглашения (ч. 2 ст. 39 ГПК РФ). Так, иногда истица, являющаяся второй женой ответчика, предъявляет ему иск о взыскании алиментов, и ответчик признает такой иск. Но суд, обнаружив, что данный иск предъявлен исключительно в целях уменьшения уплаты алиментов детям от первого брака, может не принять такого признания ответчика и отказать в иске.

Существуют и специальные обязанности, присущие только сторонам. Это, в частности, обязанность нести судебные расходы, обязанность представлять доказательства в соответствии с распределением бремени доказывания, обязанность компенсировать потерю времени в случае заявления неосновательного иска или спора относительно иска и некоторые другие.

Иногда в деле может участвовать сразу несколько истцов или ответчиков. В этом случае каждый из истцов или ответчиков по отношению к другой стороне выступает в процессе самостоятельно. Но при этом каждый из них именуется соучастником (соистцом или соответчиком). Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников, причем такое поручение они могут сделать как письменно и заранее, так и устно прямо в судебном заседании.

Согласно ч. 2 ст. 40 ГПК РФ процессуальное соучастие допускается, если:

- 1) предметом спора являются общие права или обязанности соистцов или соответчиков;
- 2) права и обязанности соучастников имеют одно основание;
- 3) предметом спора являются однородные права и обязанности.

Гражданская процессуальная доктрина подразделяет процессуальное соучастие на два вида — обязательное (необходимое) и необязательное (факультативное).

Обязательное процессуальное соучастие — это соучастие нескольких лиц — соистцов или соответчиков, — без которых невозможно правильное рассмотрение дела в суде. Так, иск собственника о выделении доли или о разделе общей собственности невозможно рассматривать без привлечения к участию в деле всех сособственников. Обязательное соучастие возникает также по делам о возмещении ущерба по договорам коллективной материальной ответственности, по некоторым делам, вытекающим из наследственных правоотношений, и т. п.

Факультативное соучастие — это соучастие нескольких лиц по делам, в которых имеются однородные предмет и основания исковых требований. Оно возникает в целях так называемой процессуальной экономии. Так, иски родителей к нескольким детям о

взыскании алиментов могут быть объединены в одно дело. Могут быть рассмотрены одновременно в одном деле иски работников, уволенных по одинаковым причинам и по одному приказу, иски о невыплате заработной платы и др.

В зависимости от того, на чьей стороне имеется соучастие, его в гражданской процессуальной науке делят на активное (при наличии нескольких только соистцов), пассивное (при наличии нескольких только соответчиков) и смешанное (когда соучастники имеются у обеих сторон).

Соучастники пользуются равными правами и обязанностями, но совершенно самостоятельны в процессуальном отношении и не связаны какой-либо зависимостью друг от друга. Любой из соистцов может отказаться от иска, увеличить или уменьшить размеры исковых требований, любой из соответчиков вправе признать иск (даже если другие соответчики и возражают против всех исковых требований), предъявить встречный иск.

Бывает, что иск предъявляется не тем лицом, которому принадлежит право требования, или не тому лицу, которое должно отвечать по иску. Тогда говорят о ненадлежащем истце или ненадлежащем ответчике.

В ГПК РСФСР 1964 г. (ст. 36) вопрос о замене ненадлежащей стороны решался судом как в отношении истца, так и в отношении ответчика. Новый ГПК РФ возможность замены ненадлежащего истца не предусмотрел. Если же будет установлено, что истец ненадлежащий, то суд либо откажет в принятии заявления (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ), либо возвратит его заявителю (пп. 2, 4 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ), либо оставит заявление без рассмотрения (абзацы 3, 4 ст. 222 ГПК РФ). Так, например, в соответствии со ст. 70 Семейного кодекса РФ дела о решении родительских прав рассматриваются только по заявлению лиц, строго определенных законом. Ими являются: 1) один из родителей, 2) прокурор, 3) органы или учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и др.). Поэтому все остальные лица, например близкие родственники, обеспокоенные соседи, школьные учреждения, больницы и т.п., права на обращение в суд по таким делам не имеют. Разумеется, они могут обратиться в суд с подобным заявлением, но суд его либо вообще не примет, либо возвратит таким заявителям, либо оставит заявление без рассмотрения.

Что же касается ненадлежащего ответчика, то суд при подготовке дела или во время его разбирательства может допустить по ходатайству или с согласия истца замену такового надлежащим ответчиком. После этой замены подготовка и рассмотрение дела производятся с самого начала.

Если же истец не согласен на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, суд рассматривает дело по предъявленному иску.

Иногда в процесс вступают по своей и не по своей воле так называемые третьи лица. Они бывают двух видов — с самостоятельными требованиями относительно предмета спора и без таковых.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут вступить в дело до принятия судебного решения судом первой инстанции. Они наделяются всеми правами и несут все обязанности истца (ч. 1 ст. 42 ГПК РФ). Это не означает, что такие третьи лица выступают на стороне истца. Они вступают в процесс, уже начавшийся между истцом и ответчиком, посредством предъявления своего иска, причем этот иск может быть предъявлен как к одной из сторон, так и к обеим. И если иск третьего лица предъявляется к обеим сторонам, то эти обе стороны становятся в этом случае соответчиками. При этом такое третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, следует отличать от соистца. Соистцы предъявляют требования к ответчику, а третье лицо выступает в роли конкурента истца (и соистцов), поскольку спор в суде возникает по поводу одного и того же объекта.

Так, гражданка С-ва обратилась в суд с иском к своему бывшему мужу С-ву об истребовании баяна, приобретенного, по ее утверждению, в период их брака. Директор Дома культуры, узнав о споре между супругами, предъявил свои права на этот баян, о чем написал соответствующее заявление и подал его в суд. В заявлении указывалось, что С-в в период работы в ДК взял оттуда баян во временное пользование и не вернул его. В данном случае директор ДК выступил в качестве третьего лица, заявившего самостоятельные требования относительно предмета спора.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, вправе вступить в процесс в течение любой из первых трех стадий гражданского судопроизводства, но, как уже говорилось, до принятия судебного постановления. Вопрос о допущении их в дело разрешает суд путем вынесения соответствующего определения. Если же суд вынесет определение об отказе в признании их третьими лицами, то они могут подать на это определение частную жалобу. Однако судебная практика придерживается правила процессуальной экономии, поэтому отказы в допуске в дело третьих лиц встречаются редко. Понятно, что одновременное рассмотрение в одном процессе требований истца и такого третьего лица создает ряд удобств: вместо двух дел рассматривается одно, избегается необходимость повторного вызова в суд одних и тех же лиц, доказательства исследуются один раз, вместо двух решений суд выносит одно.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, вступают в процесс по собственной воле.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут быть привлечены к участию в деле по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе суда (т.е. не по своей воле), хотя закон не отрицает их собственного желания вступить в процесс, поскольку решение по делу может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон (ч. 1 ст. 43 ГПК РФ). Так, в уже приводимом примере по делу о взыскании алиментов ребенок от первого брака ответчика может участвовать в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора. Его интересы будет представлять законный представитель. Интерес этой третьей стороны заключается в том, что при удовлетворении иска размер алиментов, уплачиваемых ему ответчиком, будет соответственно уменьшен. В данном случае вступление этого ребенка в дело может происходить как по инициативе суда, так и по его инициативе (или инициативе его законного представителя).

При виндикационном иске (требовании о возвращении имущества невладеющего собственника к владеющему несобственнику) владеющий несобственник, т.е. ответчик, может привлечь в качестве третьего лица без самостоятельных требований относительно предмета спора продавца, у которого он приобрел это имущество.

По делам о возмещении вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу, ответчик также нередко привлекает третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора. Например, зритель обращается с иском к театру, в гардеробе которого пропало его пальто. Театр вправе ходатайствовать перед судом о привлечении в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, гардеробщика. Гардеробщик имеет здесь собственный юридический интерес: если театр проиграет дело, он предъявит к гардеробщику регрессный иск. При этом гардеробщик уже не сможет оспаривать факты, установленные вступившим в законную силу решением суда по первому делу, ибо они приобретают преюдициальный характер.

В юриспруденции под преюдициальностью понимается обязательность для всех судов, рассматривающих дело, принимать без проверки и доказательств факты, которые ранее уже были установлены другим судом по другому делу; они были установлены либо судебным решением, либо приговором по уголовному делу.

Как видно из приведенных примеров, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, обычно выступают на стороне ответчика. Однако, хотя и ред-

ко, они могут выступить и на стороне истца. Так, легатарий (отказополучатель) может выступить на стороне наследника по завещанию, обратившегося с иском к лицу, неправомерно завладевшему наследством. Он действует так в целях последующей защиты собственных прав, вытекающих из легата (завещательного отказа).

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются теми же процессуальными правами и несут те же процессуальные обязанности, что и все другие лица, участвующие в деле, за некоторыми исключениями. Они не вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска, признать иск, заключить мировое соглашение, предъявить встречный иск и требовать принудительного исполнения решения суда.

При вступлении в процесс третьих лиц обеих категорий рассмотрение дела производится с самого начала.

По разным причинам сторона может выбыть из процесса. Это, в частности, происходит в случае смерти истца или ответчика, реорганизации юридического лица, уступки требования, перевода долга, в других случаях перемены лиц в обязательствах. Тогда в дело может вступить правопреемник стороны, если он имеется. Такая замена именуется процессуальным правопреемством (ст. 44 ГПК РФ).

Процессуальное правопреемство возможно на любой стадии процесса. Все действия, совершенные ранее в этом деле, имеют обязательную силу для правопреемника. Процесс не начинается заново (как в случае замены ненадлежащего ответчика), он продолжается.

Процессуальное правопреемство основано на преемстве в материальных правах. Как известно, материальное правопреемство может быть универсальным (полным) и сингулярным (частичным). Процессуальное же правопреемство может быть только универсальным, ибо правопреемник, обладая всей полнотой процессуальных прав и процессуальных обязанностей своего правопреемника, начинает участвовать в деле во всем объеме процессуального правоотношения. Необходимо заметить, однако, что процессуальное правопреемство возможно только там, где возможно правопреемство в материальных отношениях. Так, не передаются в порядке правопреемства личные права (авторство, честь, достоинство и др.); не допускается преемство даже имущественного права, если оно связано с личностью правопреемника: нельзя передать право на получение алиментов, на восстановление на работе незаконно уволенного работника. Не допускается процессуальное правопреемство в споре между гражданином, заказавшим написать свой портрет конкретному худож-

нику, и наследником умершего художника, не успевшего закончить картину по поводу продолжения работы над этим портретом. Нельзя также передать право требования расторжения брака или признания его недействительным.

В этом отношении примечателен следующий пример из судебной практики. Гр-н Г. обратился в суд с иском к гр-ке З-вой о признании заключенного между ними брака недействительным. В обоснование своих требований он сослался на следующее. В трехкомнатной коммунальной квартире, где он и гр-ка З-ва занимали по договорам социального найма по комнате, умер третий сосед, занимавший третью комнату. Тогда гр-ка З-ва уговорила гр-на Г. на регистрацию брака между ними в целях сохранения за ними всей квартиры, поскольку в этом случае к ним не поделят третьего жильца. Однако фактически они совместно не проживали, общего хозяйства не вели, семьи у них не было.

Гр-ка З-ва с иском не согласилась, ссылаясь на то, что регистрация ее брака с гр-ном Г. была произведена с целью создания семьи и что проживали они совместно, ведя общее хозяйство. Интересы гр-на Г. в суде представляли его дети от первого брака, которые также утверждали, что брак между гр-ном Г. и гр-кой З-вой был заключен фиктивно.

Суд признал брак недействительным. Между тем гр-ка З-ва представила в суд свидетельство о смерти гр-на Г. Согласно абзацу 7 ст. 220 ГПК РФ суд обязан прекратить производство по делу, если после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство. В названном правоотношении дети гр-на Г. не могут являться правопреемниками; а в соответствии со ст. 28 Семейного кодекса РФ («Лица, имеющие право требовать признания брака недействительным») они даже не наделены правом обращаться в суд с таким иском. Единственное, что они могли сделать, — это обратиться к прокурору с просьбой, чтобы тот предъявил иск о признании брака между гр-ном Г. и гр-кой З-вой недействительным ввиду его фиктивности. Но прокурор мог и не внять такой просьбе. А если бы он ее удовлетворил и все-таки обратился в суд с таким заявлением, то это было бы совершенно другое гражданское дело. Первое же дело подлежало прекращению, что и сделала затем кассационная инстанция.

Если же процессуальное правопреемство допускается, то правопреемнику необходимо представить в суд надлежащие доказательства этого своего права.

В составе лиц, участвующих в деле, назван и прокурор. Ему предоставлено право обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Закон предусматривает два вида участия прокурора в процессе — обязательное и факультативное. Обязательное участие бывает в двух случаях: а) если оно прямо предусмотрено законом и б) если необходимость участия прокурора в данном деле признана судом.

Закон, в частности, предусматривает обязательное участие прокурора:

- в делах о лишении родительских прав (п. 2 ст. 70 СК РФ);
- в делах об ограничении родительских прав (п. 3 ст. 73 СК РФ);
- в делах об усыновлении ребенка (п. 1 ст. 125 СК РФ, ст. 273 ГПК);
- в делах об отмене усыновления ребенка (п. 2 ст. 140 СК РФ);
- в делах о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявлении гражданина умершим (ч. 3 ст. 278 ГПК РФ);
- в делах о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также в делах об ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами (ч. 1 ст. 284 ГПК РФ).

Во всех остальных случаях участие прокурора не является обязательным. Иными словами, оно является факультативным. Прокурор сам принимает решение — участвовать ему в конкретном гражданском деле или нет. При этом он руководствуется нормативными указаниями Генерального прокурора РФ (например, приказом Генерального прокурора РФ от 5 января 1997 г. № 1 «Об участии прокурора в гражданском процессе»), указаниями вышестоящего прокурора, собственным усмотрением. Так, прокурор обычно участвует в делах, которые затрагивают права, свободы и законные интересы несовершеннолетних, в делах, которые затрагивают важнейшие трудовые права работников (о признании забастовки незаконной, о взыскании заработной платы), в делах о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части и в некоторых других.

Существуют две формы участия прокурора в гражданском деле:

- 1) обращение в суд с заявлением (не с иском!) о возбуждении гражданского дела;
- 2) вступление в процесс, начатый по инициативе других лиц, для дачи заключения по определенным категориям дел в случаях, прямо предусмотренных законом.

Когда прокурор обращается в суд с заявлением, он пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов.

Когда он вступает в процесс для дачи заключения, то лишь высказывает свое аргументированное суждение по спору; исковые требования он не обосновывает. Согласно ч. 3 ст. 45 ГПК РФ прокурор дает заключение по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных законом. Такое заключение он дает после исследования судом всех доказательств, но до начала судебных прений; в самих прениях проку-

пор в этом случае не участвует. Неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения дела и приглашенного для дачи заключения, не является препятствием к разбирательству дела.

Прокурор в пределах своей компетенции может приносить апелляционные и кассационные представления, подавать представление в суд надзорной инстанции, а также представление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решений и определений суда, вступивших в законную силу.

Кроме сторон, третьих лиц и прокурора в деле могут участвовать также другие лица, перечисленные в ст. 46 ГПК РФ. Это: 1) органы государственной власти; 2) органы местного самоуправления; 3) организации; 4) граждане. Они вправе обратиться в суд с заявлением (не с иском!) в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе либо в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц. При этом в таких случаях заявление в защиту законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина может быть подано ими независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя.

Перечисленные субъекты выступают в суде не в качестве истцов или третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, а скорее как правозаступники (хотя такой термин закон не употребляет), поскольку они защищают не собственные интересы. Их участие в деле носит достаточно публичный характер. Так, профессиональные союзы участвуют в защите трудовых прав граждан (даже не членов профсоюза); органы опеки и попечительства выступают в защиту несовершеннолетних детей.

Перечисленные категории лиц, участвующих в деле, пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов. В некоторых случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы и органы местного самоуправления могут вступить в дело по своей инициативе, инициативе суда или по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

Для дачи заключения нередко привлекаются органы опеки и попечительства по делам в защиту прав и законных интересов детей (в случае обращения в суд с иском не этими органами, а другими лицами). Жилищно-коммунальные органы дают заключения по делам о выселении, о разделе домов, находящихся в собственности, о предоставлении жилой площади в связи со сносом частных домов; органы санитарно-эпидемиологического над-

зора — об определении степени благоустройства жилого помещения; природоохранные органы — об экологической обстановке; органы социального обеспечения дают заключения по делам, возбуждаемым в связи с назначением пенсий, и т.д.

Заключения указанных лиц несколько схожи с заключениями прокурора и эксперта, а также с консультациями специалиста, но между ними имеются и существенные различия.

Заключения государственных органов и органов местного самоуправления даются по вопросам их компетенции и касаются отдельных вопросов, возникших при судебном разбирательстве; заключение прокурора дается по всему делу в целом и затрагивает только правовые вопросы.

Эксперты дают заключения по вопросам, требующим специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства или ремесла. Специалист привлекается для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества). Эксперт и специалист в случае их неявки в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными, могут быть подвергнуты штрафу. Эксперт, кроме того, предупреждается председательствующим в судебном заседании об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения.

По разным причинам граждане иногда не могут присутствовать лично в судебном заседании; порой это связано с их состоянием здоровья, иногда с нахождением в отпуске, командировке или с отдаленностью проживания от места расположения суда. Иногда просто возникает нежелание встречаться с так называемой на судебном сленге «противной стороной». Наконец, гражданин может нуждаться в квалифицированной юридической помощи. Поэтому закон разрешает гражданам вести свои дела в суде через представителей. Но даже если гражданин и сам лично участвует в деле, это не лишает его права иметь по данному делу представителя. Что же касается организаций, то в большинстве случаев их интересы в суде представляют их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами, учредительными документами, либо их представители. При этом руководители организаций, выступающие в качестве органа юридического лица, должны представить в суд документы, удостоверяющие их полномочия или служебное положение. Орган юридического лица может быть коллегиальным (тогда дело ведется только через представителей) или единоличным, как в некоторых хозяйственных обществах (тогда дело может вестись и самостоятельно этим органом, и с помощью представителей). Количество представителей закон не ограничивает.

- В гражданском процессе под представительством понимается деятельность одного лица в интересах другого лица; а также деятельность, которая осуществляется в суде на основе предоставленных полномочий и в их пределах. Судебный представитель наделен определенными процессуальными правами и обязанностями. Он действует от имени представляемого им физического лица или организации и в их интересах.

При осуществлении судебного представительства возникают многочисленные правоотношения, имеющие как процессуально-правовой, так и материально-правовой (гражданско-правовой) характер. Так, представляемое лицо — доверитель нередко заключает с представителем гражданско-правовой договор поручения, по которому тот обязуется совершить от имени доверителя определенные юридические действия (п. 1 ст. 971 ГК РФ). Затем доверитель выдает своему представителю доверенность на право совершения тем от имени доверителя гражданско-процессуальных действий (ст. 53 ГПК РФ). После этого представитель вступает в гражданские процессуальные отношения с судом.

Следует заметить, что институты представительства имеются как в гражданском процессуальном праве, так и в гражданском праве. Отличия между ними состоят в следующем.

В гражданском праве представитель наделяется полномочиями по совершению различных гражданско-правовых сделок от имени представляемого. В гражданском процессе представитель наделяется полномочиями только на совершение процессуальных действий. В гражданском праве доверенность выдается представителю для представительства перед третьими лицами; она может быть представлена представляемым даже непосредственно третьему лицу, с которым представитель будет заключать сделку. Доверенность выдается только в письменной форме, однако ее нотариальное удостоверение далеко не всегда обязательно. Она должна быть нотариально удостоверена только в случае совершения сделок, требующих нотариальной формы, да и то не всегда (п. 2 ст. 185 ГК РФ). В гражданском процессе, как уже отмечалось, доверенность выдается на совершение представителем не сделок, а только процессуальных действий. При этом в некоторых случаях представитель наделяется процессуальными полномочиями даже по устному заявлению, занесенному в протокол судебного заседания (ч. 6 ст. 53 ГПК РФ).

Представителем в суде может быть почти любое дееспособное лицо, которое закон или представляемый наделяют соответствующими полномочиями.

В то же время гражданский процессуальный закон называет ряд категорий лиц, которые не могут быть представителями в суде. К ним относятся судьи, следователи и прокуроры (это требование не распространяется на случаи участия их в процессе в каче-

стве представителей соответствующих органов или законных представителей).

В некоторых случаях подобные ограничения вызывают либо возражение, либо недоумение. Во-первых, перечисленные лица могут находиться в месте, где они не исполняют свои профессиональные обязанности и выступают в качестве частных лиц (в отпуске, в гостях у родственников или друзей, проживающих в другой местности, и т.п.). Почему же они не могут оказать бескорыстную юридическую помощь своим близким, не имея возможности злоупотреблять своим служебным положением? Во-вторых, в судебных, следственных и прокурорских органах трудятся многочисленные категории работников (секретари суда, начальники милиции, дознаватели, начальники канцелярий, интенданты и коменданты и т.п.), которым закон не воспрещает выступать судебными представителями и которые в принципе порой могут иметь даже больше влияния, чем перечисленные судьи, следователи и прокуроры. Было бы разумнее установить такой запрет в отношении упомянутых лиц лишь в случаях, когда они не могут выступать по делам, которые коснулись их в процессе профессиональной деятельности.

Судебное представительство подразделяется на добровольное и обязательное. Добровольное представительство в свою очередь делится на договорное и общественное. Договорное возникает по волеизъявлению гражданина или организации и потенциально-го представителя, согласившегося представлять интересы клиента в суде. Общественное представительство осуществляется уполномоченными общественными организациями по делам членов своих организаций и других граждан, права, свободы и законные интересы которых защищают и представляют эти организации.

Обязательное представительство также делится на два вида — законное и уставное. Законное означает обязанность определенных лиц представлять интересы других лиц, каким-то образом зависящих от них. Так, в силу ст. 52 ГК РФ дела недееспособных, ограниченно дееспособных и не обладающих полной дееспособностью граждан ведут их родители, усыновители, опекуны или попечители. По делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный судом безвестно отсутствующим, в качестве законного представителя выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество такого гражданина. Согласно ст. 71 Кодекса торгового мореплавания РФ капитан судна в силу своего служебного положения признается представителем судовладельца и грузовладельца в отношении исков, касающихся вверенного капитану имущества, если на месте нет иных представителей судовладельца или грузовладельца. При уставном представительстве круг полномочий по представительству основан на уставах и дру-

гих учредительных документах, устанавливающих правовое положение представителя юридического лица.

Полномочия представителей (за исключением законных представителей) выражаются в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом. Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо другими компетентными органами или организациями. Кроме того, полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия законных представителей удостоверяются соответствующими документами, которые они предъявляют суду.

Процессуальные полномочия представителя достаточно широки, но не универсальны. Он вправе совершать почти все процессуальные действия, кроме прав на: 1) подписание искового заявления; 2) предъявление его в суд; 3) передачу спора в третейский суд; 4) предъявление встречного иска; 5) полный или частичный отказ от исковых требований; 6) уменьшение их размера; 7) признание иска; 8) изменение предмета или основания иска; 9) заключение мирового соглашения; 10) передоверие; 11) обжалование судебного постановления; 12) предъявление исполнительного документа к взысканию; 13) получение присужденного имущества или денег.

Такие полномочия должны быть специально оговорены.

## § 8. Доказательства и доказывание

Как говорилось в одном старом учебнике по курсу гражданского судопроизводства, доказательством в обширном смысле называется все, что убеждает наш ум в истинности или ложности какого-нибудь факта или положения. В этом же учебнике судебными доказательствами назывались законные основания для убеждения суда в существовании или несуществовании спорных юридических фактов. Поэтому и спор сторон, и деятельность суда в процессе сосредоточены на двух вопросах: юридическая оценка фактов и существование или несуществование этих фактов. «Истина столько же необходима для суда, как и справедливость. Если бы суд стал ошибочно или ложно признавать действительные факты несуществующими, а факты вымышленные действительными и применять к ним затем правила закона со всею точностью, такая комедия правосудия указывала бы на глубокую порчу его и была страшным бедствием для народа. Спорные факты в процессе удостоверяются доказательствами, и вот почему на них именно сосредоточивается борьба сторон. Кто не доказал спорного факта,

тот может потерять процесс, если на этом факте основывался его иск или опиралась его защита. В области права и процесса доказательств имеют свой предмет, особенности которого отражаются на всей их системе. Для судьи недостаточно знать только общие правила логики о доказательствах. Он должен быть знаком и с юридической теорией, т. е. с совокупностью правил об этом предмете, вытекающих из системы права и процесса. В этой теории определяются предмет и средства судебных доказательств, отношения к ним тяжущихся сторон и суда и самый порядок судопроизводства о доказательствах<sup>1</sup>.

В ГПК РФ доказательствам посвящена глава 6, содержащая 33 статьи. Большое внимание этой проблеме уделено в трудах юристов-процессуалистов<sup>2</sup>.

Существуют два юридических понятия — «доказывание» и «доказательства». Проанализировав различные воззрения на эти понятия, профессор М. К. Треушников сформулировал следующие определения.

**Судебное доказывание** — это логико-правовая деятельность лиц, участвующих в деле, а также в определенной мере и суда, направленная на достижение верного знания о фактических обстоятельствах возникновения, изменения и прекращения правоотношений, осуществляемая путем утверждения лиц, участвующих в деле, о фактах, указания на доказательства, предоставления их суду, оказания судом содействия в собирании доказательств, исследования, оценки.

В судебной деятельности доказывается существование или отсутствие фактов реальности, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

**Судебными доказательствами** являются фактические сведения, обладающие свойством относимости, способные прямо или косвенно подтвердить имеющие значение для правильного разрешения судебного дела факты, выраженные в предусмотренной законом форме (средствах доказывания), полученные и исследованные в строго установленном процессуальном порядке<sup>3</sup>.

<sup>1</sup> Эти слова принадлежат замечательному русскому юристу К.И.Малышеву (1841 — 1907) и изложены в его «Курсе гражданского судопроизводства» (СПб., 1876). Они являются иллюстрацией прекрасного стиля изложения, свойственного российским юристам XIX столетия, и подтверждают тот факт, что многие процессуальные истины скрупулезно разрабатывались нашими правоведами еще в те времена.

<sup>2</sup> См., например: Треушников М. К. Судебные доказательства. — М., 1997; Молчанов В. В. Собрание доказательств в гражданском процессе. — М., 1991; Рещетникова И. В. Доказательственное право в гражданском процессе. — Екатеринбург, 1997; Фокина А. М. Свидетельские показания в состязательном гражданском процессе. — Саратов, 1996; и др.

<sup>3</sup> См.: Хрестоматия по гражданскому процессу/ Под общ. ред. М. К.Треушников. - М., 1999. - С. 27-33, 73-84.

Судебные доказательства — понятие, которое включает в себя два тесно взаимосвязанных элемента: фактические данные (сведения) как содержание доказательств и средства доказывания. Отличительная особенность судебных доказательств — наличие процессуальной формы, малейшие отклонения от которой сводят на нет даже самое убедительное доказательство. Сведения о фактах могут быть получены судом только из предусмотренных законом средств доказывания. Американские юристы образно окрестили доказательства, добытые с нарушением закона, «плодами отравленного дерева».

В ч. 2 ст. 50 Конституции РФ говорится о том, что при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона. Это конституционное положение воспроизведено в ч. 2 ст. 55 ГПК РФ: «Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда».

Весьма характерно дело, иллюстрирующее данное положение.

Старший помощник прокурора г. Кургана В. был снят с занимаемой должности и уволен из органов прокуратуры за совершение порочащего проступка. Однако В. не согласился с такой формулировкой увольнения и обратился в Курганский городской суд с иском к прокуратуре о восстановлении на работе и взыскании оплаты за время вынужденного прогула.

Городской суд отказал В. в удовлетворении искового требования. При этом суд исходил из того, что В. были установлены личные связи с руководителями коммерческих предприятий по участию в операциях поставки и реализации алкогольной продукции, которые порочат В. как работника прокуратуры. В соответствии со ст. 10—12 Положения о поощрениях и дисциплинарной ответственности прокуроров и следователей органов прокуратуры городской суд решение о снятии В. с занимаемой должности и увольнении его из органов прокуратуры считал правильным. В обоснование такого вывода суд сослался на материалы оперативно-розыскной деятельности о прослушивании телефонных переговоров В.

Судебная коллегия по гражданским делам Курганского областного суда оставила решение городского суда в силе.

Однако президиум Курганского областного суда отменил и судебное решение, и кассационное определение, а дело направил на новое рассмотрение в суд первой инстанции. При этом надзорная инстанция (т. е. президиум областного суда) сослалась на следующие доводы.

Согласно ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на тайну телефонных переговоров, ограничение которого допускается только на основании судебного решения. А в материалах гражданского дела нет достоверных данных о получении разрешения суда на прослушивание телефонных переговоров В.

В соответствии со ст. 50 Конституции РФ при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона, поэтому доводы суда о том, что материалы

оперативно-розыскной деятельности в отношении В. являются доказательствами, могут быть правильными лишь при приведении их в соответствие с требованиями Конституции РФ и иных федеральных законов. Прокуратура Курганской области представила в президиум областного суда (т.е. в надзорную инстанцию) копии постановлений на прослушивание телефонных переговоров, санкционированных судом, но эти документы не были предметом исследования в суде первой инстанции. При таких обстоятельствах, отметил президиум областного суда, судебные постановления нельзя признать законными, они подлежат отмене, а дело направлению на новое рассмотрение в суд первой инстанции<sup>1</sup>.

Процесс доказывания проходит последовательно по определенным «ступеням», которые принято называть элементами структуры доказывания. По мнению профессора М. К. Треушников, это выглядит следующим образом.

*Утверждение о фактах.* Стороны, другие лица утверждают о каких-либо фактах, которые имеют отношение к возникновению, изменению или прекращению правоотношений.

*Указание заинтересованных лиц на доказательства.* Сообщение данных лиц относительно наличия доказательств, которые, по их мнению, необходимо приобщить к делу для исследования и оценки.

*Представление доказательств.* Фактическая передача сторонами, другими лицами, участвующими в деле, доказательств в распоряжение суда.

*Истребование доказательств судом по ходатайству лиц, участвующих в деле.* Происходит в тех случаях, когда лица сами не могут получить доказательства, о которых они знают (например, уволенному работнику приказ о его увольнении не объявлен, копия приказа не вручена), когда для подтверждения какого-либо факта требуется проведение экспертизы, которую сторона сама назначить неправомерно. Суд по ходатайству лиц, участвующих в деле, истребует просимые доказательства или назначает экспертизу.

*Исследование доказательств.* Состоит в восприятии судом фактических данных, выяснении условий сохранения информации, влияющих на достоверность доказательств, в сопоставлении, сравнении отдельных доказательств и т.д.

*Оценка доказательств.* Их оценивают в процессе доказывания все заинтересованные лица, на всех «ступенях», однако право окончательной оценки принадлежит только суду<sup>2</sup>: «Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств» (ч. 1 ст. 67 ГПК РФ).

<sup>1</sup> См.: Судебная практика по гражданским делам (1993—1996 гг.). — М., 1997. — С. 327—328.

<sup>2</sup> См.: Треушников М. К. Судебные доказательства. — С. 27—49.

На этой «ступеньке» доказывания большое значение имеет так называемая судебская дискреция (судейское усмотрение). В самом общем смысле дискреция — это решение должностным лицом или государственным органом какого-либо вопроса по собственному усмотрению; выбор из нескольких альтернатив, все из которых законны<sup>1</sup>.

Предметом доказывания являются факты, которые имеют материально-правовое значение и установление которых необходимо для вынесения судом законного и обоснованного решения по делу.

Иными словами, предмет доказывания составляют такие факты, с наличием или отсутствием которых закон связывает возможность возникновения, изменения или прекращения материально-правовых отношений между их субъектами. Вряд ли, например, будет предметом доказывания в споре о возвращении долга факт о том, какого цвета глаза кредитора или должника; в данном случае следует установить факты о наличии долга, об обстоятельствах, при которых был совершен долг, и т. п.

Установление таких фактов имеет основное значение в процессе доказывания их существования или отсутствия.

Не все факты, которые имеют отношение к гражданскому делу, должны доказываться. Не доказываются:

а) факты, которые считаются общеизвестными и которые суд тоже признает общеизвестными. Обычно это такие факты, в существовании которых никто не сомневается, о которых осведомлен широкий круг граждан. Это, в частности, различные природные явления (землетрясения, ураган, времена года), чрезвычайные происшествия (чернобыльская катастрофа, извержения вулканов, убийство известного обществу лица), события общественной или политической жизни (революции, путчи, даты рождения и смерти известных личностей). Они могут признаваться судом общеизвестными и потому не подлежащими доказыванию, однако признание такого факта общеизвестным во многом зависит от суда (например, нередко бывает, что официально установленные факты каких-либо значимых событий — те же даты рождения или смерти знаменитых людей, некоторые вехи исторических событий и т. п. — могут в зависимости от конъюнктурных обстоятельств подвергаться сомнению). Поэтому заинтересованные лица вправе представлять аргументы, подтверждающие или опровергающие общеизвестность каких-либо обстоятельств. Но если суд признает такого рода факты общеизвестными, они освобождаются от доказывания. Такой подход был сформулирован еще римскими юристами: *Manifestum non eget probatione* — «Очевидное не нуждается в доказательстве»;

<sup>1</sup> Рекомендуем ознакомиться по данной проблеме с книгой Председателя Верховного Суда Израиля, см.: Барак А. Судейское усмотрение. — М., 1999.

б) не подлежат доказыванию так называемые преюдициальные факты.

Например, приговором установлен факт, что гражданин Н. причинил М. тяжкий вред здоровью. За это Н. был осужден. В дальнейшем М. предъявляет иск Н. о возмещении вреда, причиненного здоровью, ссылаясь на факты, установленные ранее приговором. В данном случае М. нет необходимости ссылаться на то, что именно Н. причинил тяжкий вред его здоровью — это уже установлено предыдущим судом, поэтому потерпевший доказывает лишь объем причиненного ему вреда.

В некоторых случаях суд может освободить истца от доказывания фактов, которые ответчик признал.

Так, гражданин П. обратился в суд с иском о взыскании денежных сумм, которые ему должен Р.; ответчик признает факт долга, но утверждает, что по соглашению сторон возврат долга наступит не сейчас, а лишь через год. В этом случае сам факт наличия долга не подлежит доказыванию.

В гражданском судопроизводстве существенное значение имеет вопрос о распределении обязанностей доказывания. Общее правило основывается на принципе состязательности: каждому заинтересованному лицу надлежит доказывать факты, которые обосновывают его позицию в суде.

Обсудим предыдущий пример. Если ответчик Р. стал бы отрицать само существование его долга П., истцу П. пришлось бы доказывать факт, что Р. у него занимал денежную сумму. Если же ответчик Р. не отрицает факт займа, но утверждает, что долг он обязан возратить только через год, то этот факт обязан доказывать ответчик Р.

Данное правило закреплено и законодательно. Часть 1 ст. 56 ГПК РФ гласит: «Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений». Такое положение было сформулировано еще римскими юристами: *Ei incumbit probatio, qui dicit, non qui negat* — «Бремя доказывания лежит на том, кто утверждает, а не на том, кто отрицает».

Говоря другими словами, это означает, что необходимость доказывания лежит на том, кто предъявляет иск. И если истец не доказал факты, лежащие в основании иска, то ответчик освобождается от ответственности. Но возражая против иска, ответчик как бы сам становится истцом и уже на него возлагается обязанность доказывания своих возражений.

Таким образом, обязанности по доказыванию распределяются между сторонами согласно установленному ч. 1 ст. 56 ГПК РФ правилу. Однако это правило не применяется, если нормами материального (а не процессуального) права прямо указывается, какая сторона должна доказывать свою правоту. Например, со-

гласно п. 1 ст. 152 ГК РФ гражданин вправе требовать по суду опровержения сведений, порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности, а согласно п. 2 ст. 1079 ГК РФ владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Упомянутое общее правило о распределении обязанностей по доказыванию иногда изменяют и так называемые доказательственные презумпции.

Презумпция (предположение) — это признание факта достоверным, пока не будет доказано обратное. В юридической науке проблемам презумпций посвящено достаточно много весьма интересных исследований. Презумпции многочисленны и разнообразны; некоторые из них закреплены законом (легальные презумпции), другие существуют лишь в представлении людей, создаются общественным мнением. Фактические презумпции могут быть элементами правосознания даже у судей (например, пьяница — это обязательно плохой муж, лодырь, неисполнительный должник).

Легальные презумпции содержатся в различных отраслях материального (гражданского, семейного, трудового и др.) права. Они указывают на то, кто обязан доказывать или оспаривать презюмированный факт. Вот несколько наиболее распространенных презумпций.

*Презумпция вины должника* (ст. 401 ГК РФ). При неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства должник презюмируется виновным и ему предоставляется возможность опровергнуть свою вину.

*Презумпция вины владельца источника повышенной опасности за вред, причиненный этим источником* (п. 2 ст. 1079 ГК РФ). Он освобождается от вины, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц.

*Презумпция разумности действий и добросовестности* (п. 3 ст. 10 ГК РФ). Римские юристы таким образом сформулировали эту презумпцию: *Bonus quilibet praesumitur, nisi contrarium probetur* — «Если не будет доказано противное, каждый считается честным».

*Презумпция добропорядочности гражданина* (ст. 152 ГК РФ). Честь, достоинство, деловая репутация относятся к нематериальным благам и защищены законом. Распространитель сведений, которые порочат эти блага, должен доказать, что такие сведения соответствуют действительности.

*Презумпция смерти долго отсутствующего гражданина*. Как известно, гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах,

угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев (ст. 45 ГК РФ).

*Презумпция отцовства.* Если ребенок родился от лиц, состоящих между собой в браке, отцом ребенка признается супруг матери, если не доказано иное (п. 2 ст. 48 Семейного кодекса РФ).

*Презумпция вины перевозчика за утрату, недостачу и порчу груза или багажа.* После принятия перевозчиком груза к перевозке и до выдачи его грузополучателю ответственность за сохранность груза (багажа) возлагается на перевозчика, если тот не докажет, что утрата, недостача или порча груза (багажа) произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело (п. 1 ст. 796 ГК РФ).

Существуют также и некоторые процессуальные презумпции. Так, согласно ч. 3 ст. 79 ГПК РФ в случае уклонения стороны от участия в экспертизе, непредставления экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в других случаях, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.

Значение доказательственных презумпций состоит в том, что они упрощают процесс доказывания и предоставляют процессуальные льготы для защиты субъективных прав и интересов.

Процесс доказывания осуществляется посредством представления доказательств. В гражданской процессуальной науке имеется общепризнанная классификация судебных доказательств согласно критериям, указанным ниже.

1. По характеру связи содержания доказательств с доказываемыми фактами судебные доказательства делятся на прямые и косвенные.

Прямые судебные доказательства — это доказательства, в содержании которых имеется однозначная связь с доказываемым фактом. Так, если по спору об установлении отцовства супруг утверждает, что он два года служил в армии на другом конце страны и физически не мог встречаться с матерью ребенка и это действительно установлено, то данный факт является прямым доказательством исключения отцовства.

Косвенные судебные доказательства — факты, в содержании которых имеется многозначная связь с доказываемым фактом. Взятое в отдельности косвенное доказательство дает основание сделать несколько выводов.

Например, гражданин Г. утверждает, что он одолжил гражданину Д. деньги и в качестве доказательства предъявляет квитанцию о почтовом переводе данной суммы на имя Д. Но такая квитанция еще не является

достаточным доказательством существования между Г. и Д. договора займа. Квитанция в этом споре является косвенным доказательством, ибо Г. мог просто подарить Д. эту денежную сумму, мог сам возратить свой долг Д., а этим переводом расплатиться с Д. за какую-либо покупку и т. п.

Иными словами, из косвенного доказательства можно построить несколько версий, причем прямо противоположных. В юриспруденции иногда вспоминают старинный афоризм о том, что из сотни кроликов нельзя сделать лошадь (понимая под кроликами косвенные улики); иногда приводят высказывание Бентама о том, что два момента, всящие каждый в отдельности не более перышка, в случае совпадения дают с тяжестью жерновов.

Рекомендуется использовать следующие правила применения косвенных доказательств:

- для того чтобы на основании косвенных доказательств сделать достоверный вывод, нужно не одно, а несколько доказательств;

- достоверность каждого из имеющихся косвенных доказательств не должна вызывать сомнений;

- совокупность каждого из имеющихся косвенных доказательств должна представлять определенную систему, дающую основание сделать единственно возможный вывод о доказываемом факте<sup>1</sup>.

2. По процессу формирования сведений о фактах доказательства делятся на первоначальные и производные.

Первоначальные — это доказательства, полученные из первоисточников; производные — те, что воспроизводят содержание других доказательств. К первоначальным доказательствам относят, например, показания свидетелей-очевидцев, к производным — показания свидетелей, которые сами не видели факты, а знают о них со слов других; такие доказательства называют доказательствами «из вторых рук». В римском праве в отношении этого критерия существовала формула: *Testis oculatus unus plus valet, quam auriti decem* — «Один очевидец стоит больше, чем десять свидетелей по слухам».

3. По способу закрепления и сохранения фактических данных доказательства делятся на личные и вещественные. Личные доказательства — это объяснения сторон, третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов; вещественные — это письменные и собственно вещественные (различные предметы) доказательства.

4. В зависимости от того, кто представляет доказательства, существуют доказательства, представленные в подтверждение основания иска и в обоснование возражений против иска. В зарубежной юридической литературе они иногда называются соответственно доказательствами «нападения» и доказательствами «защиты».

<sup>1</sup> См.: Гражданский процесс / Отв. ред. Ю.К.Осипов. — М., 1995. — С. 171.

В российской литературе такие термины не используются, но в устной речи встречаются.

5. В зависимости от результата оценки доказательства подразделяются на: 1) достаточные и недостаточные, 2) достоверные и недостоверные.

Кроме того, судебные доказательства обладают свойствами относимости и допустимости.

В соответствии со ст. 59 ГПК РФ суд принимает только те из представляемых доказательств, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела, т.е. относящиеся к конкретному гражданскому делу. Иными словами, если какое-то доказательство, пусть и абсолютно достоверное, к рассматриваемому делу не имеет отношения, суд не принимает его во внимание, если кто-либо из спорящих ходатайствует о приобщении к делу какого-нибудь письменного или вещественного доказательства, просит назначить экспертизу или допросить кого-либо из свидетелей, а для суда очевидно, что это не имеет никакого значения для сути спора, то суд не принимает такой вид доказательства и отказывает в удовлетворении ходатайства.

Например, по делам о выселении ввиду невозможности совместного проживания иногда истцы ссылаются на плохое поведение ответчиков не в данной квартире или в доме, а по месту их прежнего жительства или по месту работы. Но эти сведения, хотя и подтверждаемые многочисленными доказательствами, не имеют никакого значения для разрешения подобных споров, поскольку выселение нанIMATEЛЯ по указанным основаниям допускается лишь в случаях, когда неправильное поведение ответчика делает невозможным для других лиц проживание с ним на данной жилой площади.

Относимость доказательств непосредственно связана с предметом доказывания, т.е. суд принимает только ту информацию, которая подтверждает или опровергает обстоятельства материально-правового характера. Все остальное является избыточной информацией, не имеющей отношения к данному спору.

Допустимость доказательств связана с их процессуальной формой, т.е. средствами доказывания. В соответствии со ст. 60 ГПК РФ обстоятельства дела, которые по закону должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами.

Например, если истец Л. утверждает, что ответчик М. должен ему крупную денежную сумму и в подтверждение своих исковых требований ссылается на то, что при вручении им этих денег ответчику М. присутствовало десять свидетелей-очевидцев, которые могут подтвердить данный факт, эти свидетели к даче показаний судом не допускаются. Так гласит закон: согласно ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания.

Законодательство содержит и некоторые другие аналогичные требования, касающиеся допустимости доказательств. Например, если законом предусмотрена только письменная форма договора, то при рассмотрении спора, вытекающего из условий этого договора, в качестве допустимого доказательства выступает сам договор.

Таким образом, судом принимаются, допускаются и рассматриваются только такие доказательства, которые предоставлены ему в предусмотренных законом формах и средствах доказывания.

В ст. 55 ГПК РФ перечислены следующие средства доказывания:

- объяснения сторон и третьих лиц;
- показания свидетелей;
- письменные доказательства;
- вещественные доказательства;
- аудио- и видеозаписи;
- заключения экспертов.

Других средств доказывания законом не предусмотрено.

*Объяснения сторон и третьих лиц.* Факты предмета доказывания и факты, имеющие значение для разрешения гражданского дела, могут устанавливаться объяснениями истца, ответчика, а также третьих лиц. Они являются одним из видов личных доказательств. Объяснения сторон используются в обязательном порядке в любом процессе, ибо это первоначальный доказательственный материал, на котором, собственно, и основываются требования истца и возражения ответчика. Стороны могут заблуждаться, лукавить, давать фактам свою интерпретацию, но в любом случае они являются носителями информации о фактах, подлежащих рассмотрению в суде.

Стороны как участники спорного правоотношения юридически заинтересованы в исходе дела. Они являются и лицами, участвующими в деле, от действий которых зависит возникновение, развитие и окончание гражданского процесса, и в то же время источниками доказательств. Поэтому в их объяснениях выделяются как требования распорядительного характера, так и сведения о фактах, которые имеют доказательственный характер.

В объяснениях сторон принято выделять:

- волеизъявления (что именно хочет истец, что хочет ответчик);
- сообщения, сведения о фактах (доказательства);
- суждения о юридической квалификации правоотношений сторон;
- мотивы, аргументы, доводы, другие приемы, с помощью которых каждая из сторон освещает фактические обстоятельства в выгодном для себя свете;
- выражения эмоций, настроений и убеждений.

Два последних элемента являются как бы оценкой сторонами доказательств, хотя окончательную оценку дает суд; но стороны, сами оценивая их, пытаются убедить суд, каким образом произвести эту оценку.

Среди перечисленных элементов объяснений сторон средствами доказывания являются только «сухие» сообщения о фактах. Все остальные элементы — волеизъявления, суждения, мотивы, аргументы, правовая оценка, эмоции, настроения, убеждения — доказательствами не являются<sup>1</sup>.

Следует указать на одну особенность. В гражданском процессе в качестве стороны могут выступать другие лица, участвующие в деле: прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц. Они занимают процессуальное положение истца, но субъектами материально-правовых отношений сами не являются. Но они тоже дают объяснения, которые являются не первоначальными, а производными доказательствами, поскольку эти лица обладают сведениями о фактах, связанных со спорным материальным правоотношением «из вторых рук».

Объяснения сторон и третьих лиц делятся на утверждения и признания.

*Утверждения.* Это сведения о фактах, которые представляют интерес для стороны; они обосновывают требования или возражения сторон.

*Признание.* Это подтверждение противоположной стороной фактов, приводимых другой стороной.

Существуют три вида признания: признание иска, признание правоотношения, признание факта.

Признание иска еще не является доказательством. Ответчик может признать иск по разным причинам, даже в тех случаях, когда исковые требования совершенно неверные (например, согласиться на уплату крупной денежной суммы в погашение якобы существовавшего у него долга для того, чтобы затем объявить себя банкротом; признать справедливыми требования об уплате алиментов для того, чтобы уменьшить их размер, выплачивая содержание детям от своего первого брака; признать свое отцовство, хотя отцом является другой человек для того, чтобы рассчитывать на какие-то льготы, и т.п.). Поэтому закон предоставляет суду право не принимать признания иска ответчиком, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц (ч. 2 ст. 39 ГПК РФ). Но с другой стороны, если суд не сможет установить указанные противоречия, то признание иска становится весьма убедительным и достаточным доказательством. Не зря поэтому в римском праве существовала формула: *Confessus*

<sup>1</sup> См.: Треушников М. К. Судебные доказательства. — С. 176—181.

pro judicato habetur — «Признавший иск считается проигравшим дело».

Признание правоотношения и признание факта всегда являются доказательствами. Однако признание лицом факта, на который ссылается другая сторона, не всегда означает признание правоотношения и наоборот. Ответчик признает факт получения денежной суммы от истца, но отрицает существование между ними правоотношения по поводу займа. Или он признает наличие такого правоотношения, но отрицает, что вернул долг с запозданием.

Признание может быть полным и частичным, а также простым и квалифицированным. Простое признание совершается в категорической форме без каких-либо оговорок. Так, ответчик заявляет, что он действительно занимал у истца деньги. Но если он сопровождает такое признание оговоркой, что этот долг он уже погасил, это будет квалифицированным признанием. Обязанность доказать правильность фактов, составляющих оговорку, лежит на лице, совершившем такое признание.

Признание бывает судебным и внесудебным. Первое делается перед судом во время судебного заседания и является доказательством при некоторых обстоятельствах. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 68 ГПК РФ признание стороной обстоятельств, на которые другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает последнюю от необходимости доказывания этих обстоятельств. Но если у суда имеются сомнения в том, не было ли признание сделано с целью сокрытия действительных обстоятельств дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы или добросовестного заблуждения, он не принимает признания. В этом смысле данные факты подлежат доказыванию на общих основаниях.

Представления о судебном признании в течение многих веков существенно менялись. Уже приводилась формула римского права. Средневековые юристы называли признание царицей доказательств — *regina probatione* и утверждали, что лучший свидетель — это признание ответчика — *optimus testis confiens reus*. В уголовном же процессе к признанию стали относиться значительно осторожнее. Так, в ст. 77 Уголовно-процессуального кодекса РФ говорится, что признание обвиняемым своей вины в совершении преступления может быть положено в основу обвинения лишь при подтверждении его виновности совокупностью имеющихся по уголовному делу доказательств. В гражданском процессе отношение к вопросу судебного признания, как это видно из ст. 68 ГПК РФ, не столь категорично. Суд не принимает признание лишь в случаях, если у него имеются основания полагать, что оно совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств дела или под влиянием обмана, насилия, угрозы, добросовестного заблуждения.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, не имеют права на признание иска

(ч. 1 ст. 43 ГПК РФ). Представитель ответчика или такого третьего лица также лишен этого права (ст. 54 ГПК РФ), если это право специально не оговорено в доверенности.

Внесудебное признание — сведения, сообщенные стороной вне процесса, вне процессуальной формы (так сказать «без протокола»). Такое признание не является доказательством.

*Показания свидетелей.* Свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. Не являются доказательствами сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности (ч. 1 ст. 69 ГПК РФ). Из этого положения закона вытекают следующие выводы:

- любые сообщения в средствах массовой информации (СМИ), даже подписанные или озвученные представителями второй древнейшей профессии, поскольку они по закону не обязаны представлять кому бы то ни было источники своей осведомленности, судом в качестве доказательств не допускаются;

- любые анонимные устные или письменные сообщения также не отвечают критерию допустимости.

В ГПК РСФСР 1964 г. (ст. 61) в качестве свидетеля определялось «любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу»; правда, и там были установлены две категории лиц, которые не могли быть вызваны и допрошены в качестве свидетелей:

а) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника;

б) лица, которые в силу своих физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты или давать о них правильные показания.

В новом ГПК РФ круг таких категорий расширен. В настоящее время категорически не подлежат допросу в качестве свидетелей:

1) представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника (следовательно, эта категория лиц дополнена защитниками по делу об административном правонарушении);

2) судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели — о вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора (хотя института народных заседателей в настоящее время не существует, граждан, когда-то ими бывших, нельзя допрашивать по указанным вопросам);

3) священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, — об обстоятельствах, которые им стали известны из исповеди (следовательно, священнослужители религиозных организаций, которым отказано в государственной регистрации согласно ст. 12 Федерального закона от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях», могут быть допрошены в гражданском процессе в качестве свидетелей о любых обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения гражданского дела).

Надо заметить, что новым ГПК РФ снят запрет на допросы в качестве свидетелей лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не способны правильно воспринимать факты и давать о них правильные показания. Значит, их допрашивать в этом качестве разрешается, а суд сам будет давать оценку их показаниям.

Согласно ч. 4 ст. 69 ГПК РФ вправе отказаться от дачи свидетельских показаний:

- 1) гражданин против самого себя;
- 2) супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей; родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных;
- 3) братья, сестры друг против друга; дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки;
- 4) депутаты законодательных органов — в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских обязанностей;
- 5) Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации — в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей.

Надо заметить, что перечисленные здесь категории родственников, которые вправе отказаться от дачи свидетельских показаний, не совсем совпадают с логикой конституционного положения. Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Специального закона об этом пока нет, а в различных отраслях материального права круг родственников (или близких родственников) определяется по-разному. Следует полагать в связи с этим, что перечень близких родственников можно толковать расширительно, основываясь на аналогии закона (ч. 4 ст. 1 ГПК РФ), и в него при необходимости допустимо включать пасынков, падчериц, мачеху, отчима, неполнородных братьев и сестер, племянников и племянниц, а также некоторых иных лиц.

Свидетельские показания в основном бывают устными, однако в некоторых случаях они могут быть и письменными. Так, при выполнении судебного поручения другой суд опрашивает свиде-

телей устно и протокол судебного заседания, в котором фиксируются свидетельские показания, пересылается затем в суд, рассматривающий дело (ст. 63 ГПК РФ). В соответствии со ст. 103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариус в порядке обеспечения доказательств имеет право допрашивать свидетелей. Протокол такого допроса также может быть приобщен к делу.

*Письменные доказательства.* Таковыми являются акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, в которых содержатся сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. Они имеют вещественную основу (бумага, дерево, металл и т.п.), на которую знаками нанесен текст, содержащий информацию, имеющую значение для дела. Именно содержание текста, а не его внешний вид является письменным документом. Если же стороны утверждают, например, о подложности текста или его дефектах (искаженный почерк, исправления, вставки, зачеркивания и т.п.), то такой документ может перейти в разряд вещественных доказательств. В настоящее время с развитием технических средств и особенно современных систем связи внешние формы письменных доказательств могут быть самыми разнообразными.

Суд вправе истребовать письменные доказательства от любого лица независимо от его участия или неучастия в деле. При этом суду даются большие властные полномочия: в случае невыполнения требования суда о представлении доказательств виновные лица подвергаются судебному штрафу (ч. 3 ст. 57 ГПК РФ). Наложение штрафа не освобождает лиц, владеющих истребуемым доказательством, от обязанности представления его суду.

Как правило, письменные доказательства представляются в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии.

*Вещественные доказательства.* К ним относятся предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или иным признакам могут служить средствами установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела. В некоторых случаях они могут быть одновременно и доказательством и объектом спора. Они могут быть также первоначальными (автомобиль как объект спора, жилой дом, в котором произошли переделки, ставшие предметом спора), так и производным (фотографии упомянутого автомобиля, дома). Вещественным доказательством может стать, как уже отмечалось, и письменное доказательство, в случае если оно окажется поддельным или испорченным (например, расписка должника в получении денежной суммы от кредитора и порванная им затем в целях ее сокрытия; сама по себе расписка — это письменное доказательство освобождения должника от обязательства, а ее обрывки — вещественные доказательства).

ГПК РФ признал допустимым новый вид доказательств (ст. 77) — *аудио- и видеозаписи*. Лицо, которое их представило в суд, обязано указать, когда, как, кем и в каких условиях осуществлялись эти записи. Носители аудио- и видеозаписей хранятся в суде.

**Заключения экспертов.** Они являются доказательствами, но только в тех случаях, когда экспертизу назначает суд. Если же экспертиза проведена сторонами до возбуждения гражданского дела судом, то ее заключение может рассматриваться им лишь в качестве одного из письменных доказательств — не более того. Это прямо вытекает из смысла ч. 1 ст. 79 ГПК РФ. Экспертиза назначается судом при возникновении в процессе рассмотрения дела для разрешения вопросов, требующих специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла.

Судебные экспертизы достаточно разнообразны. Существуют, например, классы традиционных криминалистических экспертиз, судебно-медицинских, судебно-психиатрических, экономических экспертиз и т.д. Суд может назначить комплексную экспертизу, если необходимо одновременное проведение исследований областей знания или с использованием различных научных направлений в пределах одной области знания.

Суд может назначить комиссионную экспертизу для установления обстоятельств двумя или более экспертами в одной области знания.

В случаях недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд вправе назначить дополнительную экспертизу, поручив ее проведение тому же или другому эксперту. В связи с возникшими сомнениями в правильности или обоснованности ранее данного заключения, наличием противоречий в заключениях нескольких экспертов суд может назначить по тем же вопросам повторную экспертизу, проведение которой поручается другим экспертам.

## **§ 9. Судебные расходы и судебные штрафы**

Судебными расходами называются денежные затраты, связанные с рассмотрением гражданского дела и исполнением судебного решения. Они состоят из государственной пошлины и издержек, связанных с рассмотрением дела (ч. 1 ст. 88 ГПК РФ).

Оплата судебных расходов возложена законом на лиц, обладающих прямой материально-правовой заинтересованностью в исходе дела — на истца, ответчика, а также на третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора.

Необходимость уплаты судебных расходов в определенной мере является процессуальным средством, которое сдерживает неосно-

вательное обращение в суд, так называемое сутяжничество. Именно поэтому со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Размер ее определяется судом в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств (ст. 99 ГПК РФ).

Институт судебных расходов в юриспруденции регулируется нормами различных отраслей права. Так, к отрасли финансового права относятся вопросы, связанные с уплатой судебных расходов, поступлением денег в соответствующий бюджет, размером платежей, порядком их исчисления, льготами при уплате судебных расходов, порядком возвращения денежных сумм из бюджета. Все это находится за пределами чисто гражданского процессуального регулирования, хотя некоторые финансово-бюджетные правила включены в главу 7 ГПК РФ («Судебные расходы»). Собственно же гражданским процессуальным можно назвать лишь порядок, который устанавливает сам факт уплаты судебных расходов, применение санкций за сутяжничество и некоторые другие нормы.

Юридическое определение государственной пошлины дано в главе 25.3 (ст. 333.16) Налогового кодекса РФ. *Государственная пошлина — это сбор, взимаемый с организаций и физических лиц при их обращении в государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы и (или) к должностным лицам, которые уполномочены в соответствии с законодательными актами Российской Федерации, законодательными актами субъектов Российской Федерации и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления совершать в отношении этих лиц юридически значимые действия.*

В связи с этим целесообразно привести ряд легальных определений некоторых терминов, данных в Налоговом кодексе РФ:

1) под *сбором* понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений (лицензий) (п. 2 ст. 8 НК РФ);

2) под *организацией* понимаются юридические лица, образованные в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также иностранные юридические лица, компании и другие корпоративные образования, обладающие гражданской правоспособностью, международные организации, их филиалы и представительства, созданные на территории Российской Федерации (п. 2 ст. 11 НК РФ);

3) под *физическими лицами* понимаются граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства (п. 2 ст. 11 НК РФ);

4) *государственная пошлина* относится к федеральным сборам (п. 7 ст. 13 НК РФ).

Надо заметить, что размер государственной пошлины во времена Советского Союза был весьма незначительным, почти символическим. Так, ст. 82 Гражданского процессуального кодекса РСФСР 1964 года устанавливала следующие размеры государственной пошлины при подаче в суды общей юрисдикции исковых заявлений, заявлений и жалоб:

- при цене иска до 20 рублей — 30 копеек;
- при цене иска свыше 20 до 50 рублей — 50 копеек;
- при цене иска свыше 50 до 500 рублей — 2 процента от цены иска;
- при цене иска свыше 500 рублей — 6 процентов от цены иска;
- по искам о расторжении брака — 10 рублей;
- по предоговорным спорам — 5 рублей.

С принятием 9 декабря 1991 г. Закона РСФСР «О государственной пошлине» (который неоднократно изменялся и дополнялся) размеры государственной пошлины стали постепенно увеличиваться (см. приложение № 5 в конце учебника). Наконец, 2 ноября 2004 г. был принят Федеральный закон № 127-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации».

Этот закон вступил в силу с 1 января 2005 г. (см. приложение № 5 в конце учебника). Им был дополнен Налоговый кодекс РФ специальной главой 25.3 «Государственная пошлина», а также изменена редакция ст. 89, 90, 92 и 93 ГПК РФ. В связи с принятием упомянутого закона Закон РСФСР «О государственной пошлине» со всеми его последующими изменениями и дополнениями утратил силу.

Таким образом, в современных экономических условиях взгляд на институт государственной пошлины стал более реалистичен, размеры ее значительно увеличились. Не всякому гражданину, пытающемуся защитить свои права и законные интересы в суде, под силу такие расходы на уплату государственной пошлины. Учитывая это, закон (ст. 61, 63, 64, п. 2 ст. 333.20, ст. 333.41 Налогового кодекса РФ, ст. 90 ГПК РФ) разрешает суду, исходя из имущественного положения плательщика, уменьшить ее размер либо отсрочить или рассрочить ее уплату.

Государственная пошлина бывает простой (в твердо установленных ставках) и пропорциональной (в процентном отношении к цене иска). Цена же иска определяется по правилам, установлен-

ным в ст. 91 ГПК РФ, самим истцом, если же он затрудняется ее определить в момент предъявления иска, размер государственной пошлины устанавливается судьей с последующей доплатой соответственно той цене иска, которую определил суд при разрешении дела.

Государственную пошлину первоначально уплачивают истец, заявитель, а также третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора; уплата производится до подачи ими искового заявления, заявления, апелляционной, кассационной или надзорной жалобы. Если истец или заявитель в соответствии со ст. 333.35 и 333.36 Налогового кодекса РФ был освобожден от уплаты государственной пошлины, а его иск был затем удовлетворен судом, государственная пошлина взыскивается с ответчика; ответчик в этом случае обязан уплатить государственную пошлину в 10-дневный срок со дня вступления в законную силу решения суда (пп. 2 п. 1 ст. 333.18 НК РФ). А если же истец, не освобожденный от уплаты государственной пошлины, уплатил ее и дело выиграл, то она возвращается ему за счет ответчика. Законом (ст. 333.40 НК РФ) предусмотрены и некоторые другие случаи возврата государственной пошлины.

Помимо государственной пошлины судебные расходы состоят еще из так называемых издержек, связанных с рассмотрением дела.

Закон (ст. 94 ГПК РФ) к таким издержкам относит следующие:

- 1) суммы, подлежащие выплате свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам;
- 2) расходы на оплату услуг переводчика, понесенные иностранцами и апатридами, если иное не предусмотрено международным договором РФ;
- 3) расходы на проезд и проживание сторон и третьих лиц, понесенные ими в связи с явкой в суд;
- 4) расходы на оплату услуг представителей;
- 5) расходы на производство осмотра на месте;
- 6) компенсация за фактическую потерю времени (ст. 99 ГПК РФ);
- 7) почтовые расходы, понесенные сторонами и связанные с рассмотрением дела;
- 8) другие расходы, признанные судом необходимыми (это, например, расходы, связанные с исполнением решения суда, расходы по розыску ответчика и т.д.).

Порядок и размеры денежных сумм, подлежащих выплате лицам, оказывающим содействие правосудию (свидетелям, переводчикам и др.), устанавливаются Правительством РФ.

Денежные суммы, подлежащие выплате этим лицам, а также другие связанные с рассмотрением дела расходы, признанные судом необходимыми, предварительно вносятся на банковский счет управления Судебного департамента в субъектах Российской Федерации стороной, заявившей соответствующую просьбу. В случае

если указанная просьба заявлена обеими сторонами, требуемые суммы вносятся ими в равных частях. Если же вызов упомянутых лиц и производство других действий, подлежащих оплате, осуществляются по инициативе суда, то соответствующие расходы возмещаются за счет средств федерального бюджета, а если это инициатива мирового судьи, то за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации, на территории которого действует мировой судья. С учетом имущественного положения гражданина, выступающего в качестве истца или ответчика, суд (мировой судья) может освободить его от уплаты таких расходов или уменьшить их размер.

В случаях, прямо предусмотренных ГПК РФ, суд имеет право налагать судебные штрафы. Судебный штраф — это денежное взыскание за уклонение участников процесса или других лиц от выполнения процессуальных обязанностей или поручений суда, а также за нарушение порядка в зале судебного заседания.

Судебные штрафы, налагаемые судом на не участвующих в рассмотрении дела должностных лиц государственных органов, органов местного самоуправления, организаций за нарушение предусмотренных федеральным законом обязанностей, взыскиваются из их личных средств (ч. 2 ст. 105 ГПК РФ).

Максимальный размер судебных штрафов — 10 минимальных размеров оплаты труда (МРОТ).

Гражданский процессуальный кодекс РФ предусматривает восемь случаев наложения судебных штрафов:

1) в случае неизвещения суда, а также в случае невыполнения требования суда о представлении доказательств по причинам, признанным судом неуважительными, на виновных должностных лиц или на граждан, не являющихся лицами, участвующими в деле, налагается штраф — на должностных лиц — в размере до 10 МРОТ, на граждан — до 5 МРОТ (ч. 3 ст. 57 ГПК РФ);

2) при нарушении запретов, установленных судом в качестве мер по обеспечению иска, виновные лица подвергаются штрафу в размере до 10 МРОТ (ч. 2 ст. 140 ГПК РФ);

3) лица, виновные в нарушении порядка в судебном заседании, подвергаются штрафу в размере до 10 МРОТ (ч. 2 ст. 140 ГПК РФ);

4) переводчик, уклоняющийся от явки в суд или от надлежащего исполнения своих обязанностей, может быть подвергнут штрафу в размере до 10 МРОТ (ч. 4 ст. 162 ГПК РФ);

5) в таком же размере могут быть подвергнуты штрафу свидетель, эксперт, специалист и переводчик, если они не явились в судебное заседание по причинам, признанным судом неуважительными (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ);

6) представители органов государственной власти, органов местного самоуправления могут быть подвергнуты штрафу в размере до 10 МРОТ, если они не явились по вызову суда в судебное

заседание, на котором рассматриваются и разрешаются дела, возникающие из публичных правоотношений (ч. 4 ст. 246 ГПК РФ);

7) в случае несообщения о мерах, принятых по частному определению суда, виновные должностные лица могут быть подвергнуты штрафу до 10 МРОТ (ч. 2 ст. 226 ГПК РФ);

8) должностные лица, не исполняющие требований суда о представлении доказательств по делам, возникающим из публичных правоотношений, подвергаются штрафу в размере до десяти МРОТ (ч. 2 ст. 249 ГПК РФ).

О наложении судебного штрафа суд выносит определение, и его копия направляется лицу, на которого наложен штраф. Законом не предусмотрено обжалование такого определения.

Лицо, на которое наложен судебный штраф, может только просить суд, наложивший штраф, о сложении (т. е. о снятии) или уменьшении штрафа. Заявление с такой просьбой оштрафованный может подать в течение 10 дней со дня получения копии упомянутого определения. Суд рассматривает это заявление также в течение 10 дней. На определение суда об отказе в такой просьбе может быть подана частная жалоба.

Наложение судебного штрафа не освобождает наказанное лицо от исполнения тех обязанностей, за невыполнение которого оно и подверглось штрафу.

Надо заметить, что судебный штраф является особым видом ответственности, отличающейся от административной ответственности, которая предусмотрена Кодексом РФ об административных правонарушениях (КоАП РФ).

Так, в соответствии со ст. 17.3 КоАП РФ неисполнение законного распоряжения судьи о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила, влечет наложение административного (не судебного) штрафа в размере от 5 до 10 МРОТ или административный арест на срок до 15 суток.

Оставление должностным лицом без рассмотрения частного определения суда или представления судьи либо непринятие мер по устранению указанных в этих документах нарушений закона влечет наложение административного штрафа в размере от 5 до 10 МРОТ (ст. 17.4 КоАП РФ). Согласно ст. 28.3 КоАП РФ протоколы об этих административных нарушениях составляются либо должностными лицами органов внутренних дел (в милиции), либо судебными приставами, но это происходит за рамками гражданского процессуального права.

## § 10. Процессуальные сроки

Своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел является одной из задач гражданского судопроизводства (ст. 2

ГПК РФ). Поэтому закон придает большое значение срокам в гражданском процессе. В ГПК РФ, в других федеральных законах существует достаточно много норм, устанавливающих жесткие сроки выполнения процессуальных действий. Нередко бывает, что гражданин, организация не могут в судебном порядке защитить свои права или законные интересы лишь потому, что упустили время обращения в суд и тем самым потеряли право на такое обращение. Так, например, несправедливо уволенный работник может обратиться в суд с иском о восстановлении на работе в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки (ст. 392 Трудового кодекса РФ). Если истец не согласен с решением суда первой инстанции, то он может подать кассационную жалобу в течение десяти дней со дня принятия решения суда в окончательной форме (ст. 338 ГПК РФ). Иски перевозчиков на железнодорожном транспорте к пассажирам, грузоотправителям, грузополучателям, возникшие в связи с осуществлением перевозок пассажиров, грузов, багажа, грузобагажа, могут быть предъявлены в суд в течение года со дня наступления событий, послуживших основаниями для предъявления таких исков (ст. 126 Устава железнодорожного транспорта РФ). Претензия к перевозчику, вытекающая из договора морской перевозки груза, может быть предъявлена в течение срока исковой давности (ст. 406 Кодекса торгового мореплавания РФ). Пропуск срока по неважным причинам означает, что время упущено и лица, пытавшиеся защитить свои права или законные интересы в суде, зачастую такой защиты лишаются. Правда, нет правил без исключений, которые лишь подтверждают верность правил. Срок иногда можно восстановить или продлить, в некоторых случаях суд не вправе отказать в рассмотрении и разрешении дела по причинам пропуска исковой давности. Однако все это дополнительно затрудняет процесс, увеличивает его продолжительность, удорожает его стоимость, влияет негативным образом на состояние здоровья тяжущихся.

Сроки в гражданском судопроизводстве устанавливаются не только для лиц, обращающихся в суд, но и для самого суда. Так, судья обязан в течение пяти дней со дня поступления искового заявления рассмотреть вопрос о его принятии к производству в суде либо об отказе в его принятии или о его возвращении (ст. 133, ч. 2 ст. 134, ч. 2 ст. 135 ГПК РФ). Заявление об обеспечении иска должно рассматриваться судом в день его поступления (ст. 141 ГПК РФ). Апелляционные и кассационные жалобы направляются в суд второй инстанции немедленно по истечении срока обжалования (ч. 3 ст. 325, пп. 3 ч. 1 ст. 343 ГПК РФ). Суд кассационной инстанции должен рассмотреть поступившее по кассационной жалобе или представлению прокурора дело не позднее чем в течение месяца со дня его поступления (ч. 1 ст. 348 ГПК РФ). В суде надзорной

инстанции, за исключением Верховного Суда РФ, надзорная жалоба или представление прокурора рассматривается не более чем месяц, а в Верховном Суде РФ — не более чем два месяца (ч. 1 ст. 381 ГПК РФ).

Нарушение разумных сроков судебного разбирательства, несвоевременное вручение лицу процессуальных документов, приведшее к пропуску сроков обжалования и т. п., ущемляют процессуальные права лиц, обращающихся в суд за защитой своих прав, свобод и законных интересов, и порой причиняют им материальный или моральный вред, который возмещается за счет соответствующего органа государственной власти казны по правилам, установленными главой 59 Гражданского кодекса РФ (подробнее об этом в главе 12 данного учебника).

Процессуальные сроки устанавливаются также для лиц, не участвующих в деле. Так, суд, выполняющий судебное поручение, обязан это сделать в течение месяца со дня его получения (ч. 2 ст. 62 ГПК РФ). Месяц отводится должностным лицам для сообщения суду о принятых ими мерах по вынесенному этим судом частному определению (ч. 1 ст. 226 ГПК РФ). Такой же срок установлен для сообщения суду и гражданину об исполнении решения суда устранить в полном объеме нарушения прав и свобод гражданина или препятствия к осуществлению гражданином его прав и свобод, допущенные органами государственной власти, органом местного самоуправления, должностным лицом, государственными или муниципальными служащими (ч. 3 ст. 258 ГПК РФ).

Процессуальные сроки либо устанавливаются федеральным законом, либо назначаются судом. Суд устанавливает срок с учетом принципа разумности.

Соблюдению процессуальных сроков придает большое значение и Верховный Суд РФ. Пленум Верховного Суда РФ даже принял по этому вопросу отдельное постановление от 24 августа 1993 г. № 7 «О сроках рассмотрения уголовных и гражданских дел судами Российской Федерации» (в редакции постановления Пленума от 25 октября 1996 г. № 10), кроме того, было принято еще одно постановление Пленума от 25 июня 1996 г. № 4 о выполнении судами указанного постановления<sup>1</sup>.

Законом установлен порядок исчисления процессуальных сроков и определены моменты их окончания (ст. 107, 108 ГПК РФ). Они определяются датой, указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Хотя термины «срок» и «период» встречаются практически во всех отраслях права, легальной их дефиниции (определения) нигде

<sup>1</sup> См.: Сборник постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации (1961 - 1996). - С. 8- 11, 19-21.

не дано. С доктринальной точки зрения отличие между ними состоит в следующем.

*Срок* — это промежуток времени или конкретная календарная дата, определяющая момент наступления какого-либо события, или момент его исполнения, или момент окончания, имеющая правовое (процессуальное) значение.

*Период* — это также промежуток времени, охватывающий часть какого-то процесса и характеризующийся некими свойственными этому процессу признаками особенностями.

Начало возникновения срока определяется: а) датой; б) указанием на событие, которое должно неизбежно наступить; в) периодом. В последнем случае процессуальное действие может быть совершено в течение всего периода. Период может исчисляться днями, неделями, месяцами, кварталами, годами.

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после даты или наступления события, которыми определено его начало.

Момент окончания срока определяется по правилам ст. 108 ГПК РФ:

- срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Например, судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение года со дня их вступления в законную силу (ч. 2 ст. 376 ГПК РФ). Предположим, что судебное постановление вступило в законную силу 29 марта 2004 года. Срок подачи надзорной жалобы наступает 30 марта 2004 года; подавать ее в суд надзорной инстанции можно до 30 марта 2005 года включительно;

- срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Так, согласно ч. 1 ст. 260 ГПК РФ заявление в суд может быть подано заявителем в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно или должно было стать известно о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме либо его избирательных прав или права на участие в референдуме. Если ему стало известно об этом 6 сентября 2004 года, то срок подачи такого заявления закончится 6 декабря этого же года; если же этот срок начался 4 октября 2004 года, то он истечет 4 января 2005 года. При этом возможны такие случаи, когда окончание срока приходится на месяцы, в которых нет соответствующего числа. Тогда срок истекает в последний день такого месяца. Так, в 2005 году в феврале отсутствуют числа 29, 30 и 31; в любом году отсутствует число 31 в апреле, июне, сентябре и ноябре. Поэтому, если трехмесячный срок начался 30 ноября 2004 года, он закончится 28 февраля 2005 года.

Иногда последний день процессуального срока приходится на нерабочий день; в этом случае днем окончания срока считается следующий за ним рабочий день. Согласно трудовому законода-

тельству существуют выходные дни (еженедельный непрерывный отдых) и нерабочие праздничные дни. Нерабочими праздничными днями в Российской Федерации считаются 11 дней, а именно:

- 1, 2, 3, 4 и 5 января — Новогодние каникулы;
- 7 января — Рождество Христово;
- 23 февраля — День защитника Отечества;
- 8 марта — Международный женский день;
- 1 мая — Праздник Весны и Труда;
- 9 мая — День Победы;
- 12 июня — День России;
- 4 ноября — День народного единства (ст. 112 Трудового кодекса РФ).

Выходные дни при пятидневной рабочей неделе установлены два раза в неделю и, как правило, они предоставляются подряд; при шестидневной рабочей неделе предоставляется один выходной день. Общим выходным днем является воскресенье, второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации. Однако в тех организациях, где по производственно-техническим и организационным условиям приостановка работы невозможна, выходные дни предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно правилам внутреннего трудового распорядка организации.

Если выходной и нерабочий праздничный день совпадают, выходной день переносится на следующий после праздничного день. Иногда в целях рационального использования работниками выходных дней Правительство РФ вправе переносить выходные дни на другие дни.

Следует иметь в виду некоторые современные реалии. С восстановлением института частной собственности в стране появилось множество негосударственных юридических лиц и других организаций. Они вправе установить продолжительность рабочего времени своих работников ниже нормальной (менее 40 часов в неделю), а потому и предоставлять своим работникам не два выходных дня, а больше. Кроме того, в соответствии с пунктом «к» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ трудовое законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Поэтому в каждом субъекте Российской Федерации могут быть дополнительно установлены и другие выходные или нерабочие праздничные дни (например, пятница в мусульманских республиках). Это обстоятельство также надо учитывать при определении окончания процессуальных сроков.

Наконец, кроме перечисленных могут быть и другие нерабочие дни. Так, судебное учреждение может быть закрыто на ремонт.

В настоящее время, к сожалению, участились случаи ложных сообщений о заложенных минах в таких учреждениях, что прерывает их нормальную деятельность. Для самих сотрудников учреждения такой день все равно считается рабочим, однако лицам, участвующим в деле, туда доступа нет. Поэтому если в такой день истекает процессуальный срок, его окончание переносится на первый «нормальный» рабочий день.

Обычно если для совершения какого-либо процессуального действия установлен срок, это действие должно быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. В случае если жалоба, документы или денежные суммы сданы в организацию почтовой связи до 24 часов последнего дня срока, срок не считается пропущенным. Доказательством своевременной сдачи документов на почту могут служить почтовый штампель на почтовом отправлении, почтовая или телеграфная квитанция, выписка из реестра почтовых отправлений, которые в случае необходимости приобщаются к делу.

Если же процессуальное действие должно быть совершено непосредственно в суде или другой организации, срок истекает в тот час, когда в этом суде или этой организации по установленным правилам заканчивается рабочий день или прекращаются соответствующие операции.

Как уже отмечалось, право на совершение процессуальных действий погашается с истечением установленного федеральным законом или назначенного судом процессуального срока. Поданные по истечении процессуальных сроков жалобы и документы, если не заявлено ходатайство о восстановлении пропущенных процессуальных сроков, судом не рассматриваются и возвращаются лицу, которым они были поданы (ст. 109 ГПК РФ).

Процессуальные сроки могут приостанавливаться, прерываться, продлеваться и восстанавливаться в определенных законом случаях.

Приостановление течения процессуальных сроков является следствием приостановления производства по делу. Следует иметь в виду одну *elegantia juris* («юридическую тонкость»): согласно прежнему ГПК РСФСР 1964 г. приостановление процессуальных сроков начиналось со дня возникновения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу (ст. 103 ГПК РСФСР), а не с момента вынесения судом соответствующего определения. По новому ГПК РФ (ст. 10) течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается одновременно с приостановлением производства по делу.

Процессуальные сроки, которые назначены судом (а не установлены законом), судом же могут быть и продлены. Если вопрос возникает о законных процессуальных сроках, то они не продлеваются, а восстанавливаются.

Если суд признает причину пропуска процессуального срока уважительной, он может его восстановить. Для этого лицо, пропустившее срок, подает в суд, в котором надлежало совершить процессуальное действие, соответствующее заявлению. Это заявление рассматривается судом в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к разрешению поставленного перед судом вопроса.

Необходимо подчеркнуть, что одновременно с заявлением о восстановлении пропущенного процессуального срока должно быть совершено и необходимое процессуальное действие (подана жалоба, представлены документы), в отношении которого пропущен срок.

На определение суда о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть подана частная жалоба.

Следует также указать на схожий институт, относящийся по российскому законодательству к материальному праву (в некоторых странах он является процессуальным институтом) — это исковая давность. В соответствии со ст. 195 ГК РФ исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. В гражданском судопроизводстве судья при подготовке дела к судебному разбирательству по общему правилу не вправе отказывать в принятии искового заявления или прекращать дело по причинам пропуска исковой давности, если стороны об этом не заявляют. Такое правило существовало не всегда. В дореволюционной России оно существовало. Примечателен случай, который описан известным русским судебным деятелем А. Ф. Кони. Он, всю жизнь специализировавшийся на уголовных делах в качестве прокурора и председателя уголовного суда, был назначен председателем гражданского департамента судебной палаты. Еще недостаточно зная все тонкости цивилистики, он по одному делу допустил оплошность, подсказав ответчику возбудить вопрос об истечении сроков исковой давности, хотя закон категорически запрещал судье так поступать<sup>1</sup>.

После Октябрьской революции позиция законодательства по данному вопросу была коренным образом изменена. ГК РСФСР и 1922, и 1964 гг. обязывали суд применять исковую давность даже в тех случаях, когда сам ответчик и не просил об этом. По представлениям того времени применение судом исковой давности, хотя бы стороны на нее и не ссылались или возражали против ее применения, означало реализацию общей обязанности суда принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного

<sup>1</sup> См.: Кони А. Ф. Собрание сочинений: В 8 т. — Т. 1. — М., 1966. — С. 270 — 271.

и объективного выяснения действительных обстоятельств каждого дела, прав и обязанностей сторон<sup>1</sup>. Новый ГК РФ 1994 г. (ст. 199) возвратился к дореволюционной позиции по данному вопросу. Теперь отказ в иске только на одном основании истечения сроков исковой давности обязателен для суда лишь по заявлению ответчика. Комментируя это нововведение, профессор М.Г. Масевич замечает, что в данном случае законодатель предоставляет лицу возможность защиты против необоснованных притязаний, но не поощряет неисправного должника к невыполнению обязанностей. «Должник, который знает о своей обязанности, — пишет он, — но при отказе от ее выполнения ссылается на истечение давности, подвергает себя справедливому упреку в недобропорядочном поведении. Те лица, которые дорожат репутацией, авторитетом в предпринимательской деятельности, не будут требовать применения давности против законных требований кредиторов и клиентов»<sup>2</sup>. Однако такое мнение скорее всего лишь прекраснородушный порыв, не основанный на современном законе.

В тех случаях, когда должник все же исполнит свою обязанность по истечении срока исковой давности, предположим, ошибочно полагая, что срок еще не истек, он уже не вправе требовать исполнения обратно, ссылаясь на данное обстоятельство. Это характерный пример так называемого натурального обязательства.

Большое значение в правоприменительной и судебной практике играет совместное постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 15/18 от 12, 15 ноября 2001 г. «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности».

## § 11. Судебные извещения и вызовы

Гражданское процессуальное право знает два термина: «извещения» и «вызовы», каждый из которых несет свою смысловую нагрузку.

Суд *извещает* лиц, участвующих в деле, а также их представителей о времени и месте судебного заседания. А лиц, которые оказывают содействие в осуществлении правосудия — свидетелей, экспертов, специалистов и переводчиков, — суд *вызывает*.

Первая категория лиц (которых суд извещает) вправе сама решать вопрос о своем участии или неучастии в судебном заседании

<sup>1</sup> См.: Комментарий к ГК РСФСР / Под ред. Е.А.Флейшиц и О.С.Иоффе. — М., 1970. — С. 115.

<sup>2</sup> Цит. по: Гражданское право России: Курс лекций / Под ред. О.Н.Садикова: В 2 ч. - Ч. 1. - М., 1996. - С. 158.

или в отдельных процессуальных действиях. Для второй категории лиц явка в суд — обязанность, неисполнение которой может повлечь негативные правовые последствия. За неявку этих лиц в суд по причинам, которые он признает неуважительными, они могут быть подвергнуты судебному штрафу, а свидетель — даже припудительному приводу (ч. 2 ст. 168 ГПК РФ).

Обычно принято считать, что судебные извещения и вызовы — это процессуальный институт, завершающий вторую стадию гражданского процесса (подготовку гражданских дел к судебному разбирательству). Но это не так. Извещения и вызовы производятся и на других стадиях. Кроме того, на основании судебного поручения (ст. 62 и 63 ГПК РФ) другой суд (не рассматривающий конкретное гражданское дело) также может вызывать свидетелей и экспертов, а при необходимости — специалистов и переводчиков. А на стадиях апелляционного, кассационного и надзорного производства соответствующие судебные инстанции извещают лиц, участвующих в деле, и их представителей о времени и месте рассмотрения дела.

Таким образом, судебные извещения и вызовы — существенный институт гражданского процессуального права, и он не случайно выделен в отдельную главу 10 ГПК РФ (ст. 113 — 120).

В соответствии со ст. 113 ГПК РФ лица, участвующие в деле, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются судом или вызываются в суд следующими способами:

- заказным письмом с уведомлением о вручении;
- судебной повесткой с уведомлением о вручении;
- телефонограммой или телеграммой;
- с применением факсимильной связи;
- с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование судебного извещения или вызова и вручение его адресату.

Гражданский процессуальный закон придает большое значение таким документам, как судебная повестка или иной документ такого рода. Пренебрежение к его оформлению может впоследствии служить поводом для обжалования и отмены даже вполне обоснованного судебного решения.

Поэтому ст. 114 ГПК РФ дает перечень подробных и обязательных реквизитов судебной повестки или иных судебных извещений. Они должны содержать:

- 1) наименование и адрес суда;
- 2) указание времени и места судебного заседания;
- 3) наименование адресата — лица, извещаемого или вызываемого в суд;
- 4) указание в качестве кого извещается или вызывается адресат;
- 5) наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов адресата.

Порядок доставки и вручения повесток, иных судебных извещений регламентирован ст. 115 и 116 ГПК РФ. Они доставляются по почте или лицом, которому судья поручает их доставить. Время их вручения адресату фиксируется.

Судья может с согласия лица, участвующего в деле, выдать ему на руки судебную повестку или иное судебное извещение для вручения их другому извещаемому или вызываемому в суд лицу. Лицо, которому судья поручил доставить такой документ, обязано возвратить в суд корешок судебной повестки или копию иного судебного извещения с распиской адресата в их получении.

Судебная повестка, адресованная гражданину, вручается ему лично под расписку на подлежащем возврату в суд корешке повестки. Повестка, адресованная организации, вручается соответствующему должностному лицу, которое расписывается в ее получении на корешке повестки.

В случае если лицо, доставляющее судебную повестку, не застанет вызываемого в суд гражданина по месту его жительства, повестка вручается кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с их согласия для последующего вручения адресату. Раньше разрешалось в таких случаях вручать повестку в жилищно-эксплуатационную организацию (ЖЭК, ДЭЗ, ГРЕП и т.п.) либо администрации по месту работы адресата (ст. 109 ГПК РСФСР). В настоящее время такой порядок отменен.

При временном отсутствии адресата лицо, доставляющее судебную повестку, отмечает на корешке повестки, куда выбыл адресат и когда ожидается его возвращение. В случае если место пребывания адресата неизвестно, об этом делается отметка на подлежащей вручению судебной повестке с указанием даты и времени совершения действия, а также источника информации.

При отказе адресата принять судебную повестку или иное судебное извещение лицо, доставляющее или вручающее их, делает соответствующую отметку на судебной повестке или ином судебном извещении, которые возвращаются затем в суд.

На одной из судебных повесток рассылный сделал следующую пометку: «Адресат может быть и дома, но дверь не открывает. Соседи говорят, что он дома». С такой надписью повестка вернулась в суд, и дело рассматривалось в отсутствие адресата. Впоследствии это послужило одним из оснований отмены справедливого судебного решения, поскольку адресат (ответчик) в своей кассационной жалобе ссылался на то, что он не был надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела и что в тот день, когда к нему, как он позднее узнал, приходил рассылный из суда, он был болен и не смог по состоянию здоровья открыть дверь и принять судебную повестку. Возможно, что гражданин лукавил, однако правила вручения ему судебной повестки не были соблюдены.

Лица, участвующие в деле, обязаны сообщить суду о перемене своего адреса во время производства по делу. Если они этого не

сделали, судебная повестка или иное судебное извещение посылаются по последнему известному суду месту жительства или месту нахождения адресата и считаются доставленными, хотя адресат по этому адресу более не проживает или не находится.

Если место пребывания ответчика неизвестно, суд приступает к рассмотрению дела после поступления в суд сведений об этом с последнего известного места жительства ответчика. Если ответчик не сообщил об уважительных причинах его неявки и не просил суд о рассмотрении дела в его отсутствие, суд рассматривает дело в порядке заочного производства (ч. 1 ст. 233 ГПК РФ).

В ряде случаев (ст. 120 ГПК РФ), когда место пребывания ответчика неизвестно, суд обязан вынести определение об объявлении его в розыск.

Взыскание расходов за розыск ответчика производится на основании заявления органа внутренних дел путем выдачи судебного приказа.

## **§ 12. Осуществление правосудия**

Поскольку в настоящее время понятие «осуществление правосудия» претерпело существенное изменение в конституционно-правовом смысле, то следует особенно внимательно и тщательно проработать текст постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 25 января 2001 г. № 1-П. Выводы, сделанные в данном постановлении, имеют далеко идущие правовые последствия, которые направлены на становление правового государства в нашей стране, упрочение принципа равной ответственности всех без исключения субъектов правоотношений независимо от их правового статуса.

В соответствии с ч. 1 ст. 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. Но что такое «осуществление правосудия»? Легального определения терминов «осуществление правосудия» и собственно «правосудие» в российском законодательстве, как это ни странно, нет. А между тем правильное истолкование их смысла имеет весьма важное практическое значение.

В ст. 52 Конституции Российской Федерации говорится о том, что права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом и государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба, а в ст. 53 закреплено право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

Гражданское законодательство конкретизирует эти конституционные положения установлением внедоговорных обязательств

вследствие причинения вреда (в частности, этому посвящена гл. 59 ГК РФ). В ст. 1064 ГК РФ (п. 1) указано, что вред, причиненный кому-либо, подлежит возмещению в полном объеме причинителем вреда; в некоторых случаях закон может возложить обязанность возмещения вреда и на лицо, которое не является причинителем вреда.

Так, вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами, возмещается за счет казны соответствующего органа государственной власти или казны муниципального образования (ст. 1069 ГК РФ). Так же возмещается вред, причиненный гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда (п. 1 ст. 1070 ГК РФ). Под данными действиями понимаются: незаконное осуждение, незаконное привлечение к уголовной ответственности, незаконное применение в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконное наложение административного взыскания в виде ареста или исправительных работ. В этих случаях вред возмещается в полном объеме независимо от вины должностных лиц перечисленных органов за счет казны Российской Федерации, или казны субъекта Федерации, или казны муниципального образования.

Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается только в том случае, когда приговором суда, вступившим в законную силу, будет установлена вина судьи (п. 2 ст. 1070 ГК РФ). Вот это последнее положение и является дискуссионным.

Долгое время считалось, что судопроизводство — это и есть осуществление правосудия. Так, например, в одном из комментариев к части второй ГК РФ говорится, что вред, причиненный неправильным применением судом по собственной инициативе мер по обеспечению иска, может быть возмещен лишь при виновном поведении судьи, установленном вступившим в законную силу приговором суда.

Примерно так же трактуется понятие «правосудие» в одной из юридических энциклопедий, а именно: правосудие — это «совершаемая в процессуальном порядке правоприменительная деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданских и уголовных дел, а также экономических споров в целях охраны прав и интересов граждан, организаций и государства»<sup>1</sup>.

Попробуем проанализировать это суждение на примере гражданского судопроизводства. Как известно, гражданский процесс представляет собой движение гражданского дела от одной стадии к другой, направленное на достижение конечной цели — восста-

<sup>1</sup> Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия / Под ред. М. Ю.Тихомирова. - М., 1997. - С. 347.

новления прав или защиты охраняемых законом интересов. К этим стадиям относятся: а) возбуждение дела; б) подготовка к судебному разбирательству; в) судебное разбирательство; г) апелляционное или кассационное обжалование и опротестование решений и определений суда, не вступивших в законную силу; д) производство по принудительному исполнению судебных постановлений; е) пересмотр решений, определений и постановлений суда, вступивших в законную силу; ж) их пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам.

Естественно, что на всех этих стадиях суд (судья) применяет право, т. е. совершает правоприменительную деятельность. И если следовать логике приведенного ранее определения правосудия, то можно сделать вывод, что все действия суда (судьи) на перечисленных выше стадиях и есть осуществление правосудия. Такое широкое понимание названного правового института порождает определенные правовые последствия. Во время гражданского судопроизводства судом (судьей) выносятся самые различные судебные постановления: судебные приказы, решения, определения (ч. 1 ст. 13 ГПК РФ). Многие из них разрешают отдельные процессуальные вопросы. К ним, например, относятся определения по вопросам, связанным с судебными расходами, о наложении штрафа, о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенных процессуальных сроков, об отказе в принятии искового заявления, по вопросам обеспечения иска, о производстве осмотра на месте, об отсрочке или рассрочке исполнения решения суда либо о немедленном его исполнении и т. п. На многие из этих определений закон позволяет приносить частные жалобы либо частные протесты. Не исключено, что многие из этих и других судебных определений выносятся незаконно, и в ряде случаев такими незаконными действиями суда (судьи) гражданам или юридическим лицам причиняется вред (имуществу, здоровью, деловой репутации и др.). При широком толковании понятия «осуществление правосудия» этот вред может быть возмещен потерпевшему лишь тогда, когда будет установлено, что судья в данном процессе действовал преступно и это установлено приговором суда, вступившим в законную силу. Во всех других случаях вред, причиненный гражданину или юридическому лицу незаконными действиями судьи, не осужденного за эти действия по приговору другого суда, вступившему в законную силу, не возмещается. Такова была концепция, и именно таким образом она реализовывалась на практике. В результате подобного воззрения существенно ущемляются конституционные права и законные интересы граждан и юридических лиц, пострадавших от незаконных действий суда (или судьи), совершенных на любых стадиях гражданского процесса. Приведем ряд случаев из судебной практики, которые способствовали принципиальному пересмотру упомянутой концепции.

Гр-ну Б. в результате того, что излишне уплаченная им госпошлина при подаче искового заявления в Невский районный суд Санкт-Петербурга была возвращена в номинальном размере лишь спустя два года и без учета инфляции, были причинены убытки (материальный ущерб, включая упущенную выгоду). Тогда гр-н Б. обратился в другой районный суд с иском к Минфину РФ о возмещении причиненного ему имущественного вреда.

Усть-Янский районный суд Республики Саха (Якутия) нарушил сроки рассмотрения гражданского дела по спору гр-на З., возникшему из трудовых отношений. Соответствующее мотивированное решение суда по этому делу было вручено гр-ну З. спустя полгода после вынесения. Тем самым гр-ну З. был причинен моральный вред. Поэтому гр-н З. обратился в городской суд с иском к республиканскому Министерству юстиции.

Волховский городской суд Ленинградской области нарушил сроки рассмотрения гражданского дела и сроки направления дела в кассационную инстанцию, тем самым причинив гр-ну К. материальный ущерб. Гр-н К. обратился в Смольнинский районный суд Санкт-Петербурга с иском к Управлению судебного департамента Ленинградской области, Управлению юстиции Ленинградской области и Минфину России о взыскании причиненного ему материального вреда.

Глава коллективного крестьянского хозяйства гр-н Т. понес убытки (в том числе и упущенную выгоду), потому что Ивановский районный суд Амурской области вынес незаконное определение о наложении ареста на расчетный счет указанного крестьянского хозяйства в качестве меры по обеспечению предъявленного к нему иска, а также что судья районного суда допустил волокиту при направлении дела в надзорную инстанцию, что повлекло неплатежеспособность данного юридического лица (т.е. коллективного крестьянского хозяйства). В связи с этим гр-н Т. обратился в арбитражный суд Амурской области о взыскании понесенных убытков.

Таким образом, указанные граждане посчитали, что их права и законные интересы были ущемлены действиями судебных работников, и обратились за защитой в другие суды. Трудно сказать, насколько были справедливы их требования, ибо все суды, расположенные в различных регионах России, отказали этим гражданам в исковых притязаниях по совершенно одинаковым соображениям.

Все эти суды основывали свои отказы ссылкой на положение п. 2 ст. 1070 ГК РФ, согласно которому вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается в случае, если вина установлена приговором суда, вступившим в законную силу. По всей вероятности, ни один из судей, причинивших вред названным гражданам, не совершал при рассмотрении их гражданских дел каких-либо преступных деяний и не был за это осужден приговором, вступившим в законную силу. Применяя норму ст. 1070 ГК РФ, вторые суды полагали, что первые суды, причинившие вред этим гражданам (по мнению самих же граждан), осуществляли правосу-

дие и потому данный вред не подлежит возмещению. Это как бы своего рода подтверждение известной поговорки: «Лес рубят — щепки летят».

А между тем все перечисленные потерпевшие обосновывали свои вторые иски не возражениями относительно решения судов по существу их первоначальных гражданских дел, а на другие действия судейских работников, в частности на длительную волокиту, допущенную этими работниками при рассмотрении дел, в результате которой и были причинены убытки.

Поэтому все четыре пострадавших гражданина, полагая, что чрезмерно широкая трактовка понятия «осуществление правосудия» значительно ущемляет их права, обратились с жалобами в Конституционный Суд Российской Федерации. В своих жалобах они оспаривали конституционность положения п. 2 ст. 1070 ГК РФ и утверждали, что названная норма нарушает их право на судебную защиту и право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями органов государственной власти и их должностных лиц.

Поскольку все жалобы этих граждан касались одного и того же предмета, Конституционный Суд РФ соединил их в одно производство и рассмотрел данное дело в январе 2001 г.

В процессе рассмотрения дела Конституционный Суд РФ действительно обнаружил правовую неопределенность в вопросе о том, что же считать осуществлением правосудия и насколько адекватна норма ст. 1070 ГК духу и смыслу Конституции РФ.

Конституционный Суд РФ констатировал, что отправление правосудия является особым видом осуществления государственной власти. При этом применение общего правового предписания (нормы права) конкретным судьей к конкретным обстоятельствам дела происходит исходя из собственных представлений данного должностного лица (судьи) о существовании этой правовой нормы. Иными словами, закон предоставляет судье весьма значительную свободу усмотрения, а судья порой оценивает обстоятельства дела, не имея достаточной информации (иногда скрываемой от него).

Конституционный Суд РФ констатировал также, что результат осуществления правосудия зависит от судейской дискреции (усмотрения). А это затрудняет разграничение незаконных решений, одни из которых приняты в результате не связанной с виной ошибки судьи, другие — в силу его неосторожной вины. Поэтому участник процесса, который обжаловал судебное решение, отмененное вышестоящей инстанцией в интересах последнего, может посчитать, что первоначальное решение было принято не в соответствии с законом именно по вине судьи. Исходя из вышесказанного, он на основании общих положений о возмещении вреда вправе полагать, что и в этом случае может рассчитывать на компенсацию причиненного ему ошибкой судьи вреда. Однако в этом

случае закон делает исключение из общих правил и устанавливает, что ошибка судьи в форме умышленной или неосторожной вины является основанием для возмещения вреда только в том случае, когда вина этого судьи установлена приговором, вступившим в законную силу. Как правило, вина судьи квалифицируется либо по ст. 306 УК РФ («Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта»), либо по ст. 293 УК РФ («Халатность», т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение судьей как должностным лицом суда своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если оно повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан).

Но в этих условиях, как отметил Конституционный Суд РФ, обычное для деликатных обязательств решение вопроса о распределении бремени доказывания и допустимости доказательств вины причинителя вреда могло бы парализовать всякий контроль и надзор за осуществлением правосудия из-за опасения породить споры о возмещении причиненного вреда.

В связи с этим Конституционный Суд РФ пришел к выводу, что положение п. 2 ст. 1070 ГК РФ корреспондируется со многими статьями Конституции РФ, из которых следует, что осуществление правосудия связано прежде всего с разрешением соответствующих дел. Поэтому Конституционный Суд РФ признал это положение не противоречащим Конституции РФ. Но вместе с тем Конституционный Суд РФ дал свое конституционно-правовое истолкование самого смысла термина «осуществление правосудия», значительно сузив его по сравнению с прежними концепциями.

Конституционный Суд РФ пришел к однозначному выводу, что «под осуществлением правосудия понимается не все судопроизводство, а лишь та его часть, которая заключается в принятии акта судебной власти по разрешению подведомственных суду дел, т.е. судебных актов, разрешающих дела по существу». А отсюда следует, что ни термин «гражданское судопроизводство», ни термин «судебный процесс» не являются синонимами термина «осуществление правосудия».

Конституционный Суд РФ отметил, что судебные акты, принимаемые в гражданском судопроизводстве, дел *по* существу не разрешают и не определяют материально-правовое положение сторон, не охватываются понятием «осуществление правосудия» в том его смысле, в каком оно употребляется в положении п. 2 ст. 1070 ГК РФ. Иными словами, все остальные акты суда, принимаемые в течение процесса, относятся к процедурным (процессуально-правовым) вопросам и не входят в понятие «осуществление правосудия».

Анализ ГПК РФ позволяет сделать вывод, что судебными актами, разрешающими дело по существу, являются:

- постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу и которое выносится в форме решения (гл. 16 ГПК РФ);
- судебный приказ (ч. 1 ст. 121 ГПК РФ);
- решение мирового судьи, разрешающее по существу гражданское дело своей подсудности (ст. 23 ГПК РФ);
- постановление суда апелляционной инстанции, вынесенное в форме определения или решения (ст. 328 — 330 ГПК РФ);
- постановление суда кассационной инстанции по разрешению кассационной жалобы, представления, вынесенное в форме кассационного определения (ст. 366 ГПК РФ);
- определение суда надзорной инстанции, которым отменяется решение суда первой, второй или надзорной инстанции и выносится новое решение по существу (ст. 388, 390 ГПК РФ);
- определение суда об удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда или об отказе в их пересмотре (ст. 397 ГПК РФ).

Что же касается остальных судебных актов, а их процессуальный закон знает более сотни (все они выносятся в форме определений), то в тех случаях, когда они приняты незаконно и их принятие причинило гражданам или юридическим лицам материальный или моральный вред, вопрос о возмещении вреда решается в общем порядке, без оговорки, указанной в п. 2 ст. 1070 ГК РФ. Конституционный Суд РФ даже специально указал на некоторые из таких актов: прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения, незаконное наложение судом ареста на имущество. Кроме того, он перечислил и некоторые действия, не относящиеся к осуществлению правосудия: нарушение разумных сроков судебного разбирательства или иное грубое нарушение процедуры; несвоевременное вручение лицу процессуальных документов, приведшее к пропуску сроков обжалования; неправомерная задержка исполнения.

Подобного рода действия судьи в гражданском судопроизводстве (Конституционный Суд РФ называет их уголовно ненаказуемыми, но незаконными виновными действиями или бездействием) рассматриваются как нарушение права на справедливое судебное разбирательство, что, в свою очередь, предполагает необходимость справедливой компенсации лицу, которому причинен вред вследствие нарушения данного права.

Таким образом, если судья издает незаконный (но уголовно ненаказуемый) судебный акт по вопросу, не относящимся к разрешению дела по существу, и этим актом причиняется кому-либо материальный или моральный вред, вина такого судьи может быть установлена не только приговором суда, вступившим в законную силу. Следовательно, пострадавшее от такого судебного акта лицо может обратиться за защитой своих поправленных прав

или законных интересов в суд, независимо от того, совершил ли судья по данному делу преступление.

Иными словами, граждане, участвующие в деле в рассмотренных выше примерах, по чьим жалобам и рассматривал столь сложный вопрос Конституционный Суд РФ, вправе были обратиться в суд общей юрисдикции или в арбитражный суд с исками о взыскании в их пользу убытков, и соответствующий судебный орган был обязан рассмотреть и разрешить их искивые правопритязания по существу.

Конституционно-правовой смысл положения п. 2 ст. 1070 ГК РФ, который был выявлен упомянутым в начале параграфа постановлением Конституционного Суда РФ, является общеобязательным и исключает иное его истолкование в правоприменительной практике.

Названное постановление Конституционного Суда РФ дает конституционно-правовое истолкование понятия «осуществление правосудия» в основном применительно к гражданскому судопроизводству. Но логично предположить, что такое же истолкование применимо и к уголовному судопроизводству. Значит, под осуществлением правосудия в уголовном судопроизводстве должны пониматься не все элементы производства в суде первой инстанции (подготовительные действия, приостановление дела или направление его по подсудности, возвращение дела для дополнительного расследования, подготовительная часть судебного заседания, судебное следствие, судебные прения и др.), а лишь та часть уголовного процесса, «которая заключается в принятии актов судебной власти по разрешению подведомственных суду дел, т. е. судебных актов, разрешающих дело по существу».

Иные судебные акты, принимаемые в уголовном процессе (частные определения, определения и постановления судьи о возвращении дела для дополнительного расследования, об отказе в удовлетворении ходатайств, о наложении штрафа и др.), не охватываются понятием «осуществление правосудия». В данное понятие не входят и иные действия судьи, например нарушение им законных процессуальных сроков уголовного судопроизводства, грубое поведение по отношению к кому-либо из участников процесса, оскорбляющее их достоинство, игнорирование рассмотрения жалоб, заявлений, ходатайств участников процесса (бездействие, утеря материалов дела, если это не охватывается каким-либо составом преступления, и т.п.).

Если подобными судебными актами, действиями (бездействием) судьи (суда) кому-либо из участников процесса причинен материальный или моральный вред, то он вправе обратиться в суд с иском о взыскании убытков на общих основаниях, поскольку эти акты, действия или бездействие судьи (суда) не входят в состав правового института «осуществление правосудия». И уж тем

более не является осуществлением правосудия поведение судейских чиновников вышестоящих инстанций, допускающих волокиту при рассмотрении обращений граждан и юридических лиц либо принимающих незаконные решения по этим обращениям, что приводит к материальным, нравственным или физическим страданиям обратившихся лиц, т.е. причиняет им убытки.

Конституционный Суд РФ высказал мнение, что Федеральному Собранию надлежит в законодательном порядке урегулировать основания и порядок возмещения государством вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием) суда (судьи) применительно к подобным случаям.

Как отмечалось выше, новое истолкование понятия «осуществление правосудия» повлечет за собой усиление внимания к деятельности судейских должностных лиц, участвующих в судопроизводстве.

## Глава II

### ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ

#### § 13. Приказное производство

С 1998 г. в России был возрожден институт мировых судей. Надо сказать, что по старой (дореволюционной) орфографии было два слова — *миръ* в его нынешнем значении и *миръ* в значении общества либо общины. Решать дела *миромъ* означало не примирение сторон, а рассмотрение споров в небольшом обществе, *на миру*; отсюда возник и термин *мировой судья*, т.е. судья, который рассматривает и разрешает дела на небольшой территории, где все друг друга знают. Такие дела рассматривались и разрешались в упрощенном порядке.

Идея упрощенного судопроизводства не нова. Уже римскому праву было известно интердиктное (приказное) производство. Тогда компетентное должностное лицо (магистрат) имело право при разрешении некоторых простых споров выдавать так называемый интердикт (приказ). Гражданин, которому он адресовался, немедленно подчинялся требованиям интердикта, даже не оспаривая фактов, изложенных в нем. Достаточно широко использовались формы упрощенного гражданского судопроизводства во многих европейских странах, а также и в дореволюционной России. Решение по результатам упрощенного судопроизводства оформлялось в виде судебного приказа. Судебные приказы выносились мировыми судьями.

Институт судебного приказа сохранился в ГПК РСФСР 1923 г. (ст. 210 — 219). Однако затем он перестал использоваться, и его функции трансформировались в нотариальную исполнительную надпись. И в ГПК РСФСР 1964 г. упоминание о судебном приказе отсутствовало до 1995 г.

В 1985 г. был принят Указ Президиума Верховного Совета РСФСР «О некотором изменении порядка взыскания алиментов на несовершеннолетних детей», которым введена упрощенная форма рассмотрения судьей этой категории дел. Десятилетняя практика применения данного Указа привела к осознанию необходимости возрождения института судебного приказа при разрешении многих других категорий фактически бесспорных требований.

Поэтому Федеральным законом от 30 ноября 1995 г. № 189-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» была внесена в ГПК РСФСР новая глава 11<sup>1</sup> «Судебный приказ», нормы которой подробно регла-

ментировали приказное производство. Через три года был принят Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации». Это было сделано в целях обеспечения доступности правосудия, приближения суда к населению, уменьшения нагрузки на районные суды, упрощения процедуры рассмотрения несложных дел<sup>1</sup>. Дела о выдаче судебного приказа были отнесены к подсудности мировых судей.

Согласно этому закону мировые судьи являются судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации и входят в единую судебную систему России. Помимо гражданских дел мировые судьи рассматривают также уголовные дела о преступлениях, за совершение которых может быть назначено максимальное наказание, не превышающее двух лет лишения свободы, и дела об административных нарушениях.

Мировые судьи осуществляют правосудие именем Российской Федерации. Вступившие в силу постановления мировых судей, а также их законные распоряжения, требования, поручения, вызовы и другие обращения являются обязательными для всех без исключения федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, физических и юридических лиц и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации.

Новый ГПК РФ сохранил институт судебного приказа, несколько изменив по сравнению с ГПК РСФСР формулировки требований, по которым выдается судебный приказ, и расширив количество таких требований.

Согласно ст. 121 ГПК РФ *судебный приказ* — это *судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника*. И хотя требования, по которым выдается судебный приказ, как правило, бесспорны, они обязательно должны быть рассмотрены судом в силу конституционного положения о том, что «никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда» (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ). Судебный приказ одновременно является исполнительным документом и приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений.

Приказное производство отличается от обычного искового производства сокращенными сроками разбирательства, упрощенной его формой и краткостью судебного постановления.

<sup>1</sup> Подробнее о достоинствах и недостатках данного Закона см.: Устюжанinov В., Сапожников С. Компетенция мирового судьи по рассмотрению гражданских дел // Российская юстиция. — 2000. — № 12. — С. 11 — 12.

Сторонами в исковом производстве являются истец и ответчик, в приказном — взыскатель и должник. В исковом производстве могут принимать участие и другие лица (прокурор, третьи лица), могут быть соистцы и соответчики; в приказном производстве других лиц, участвующих в деле, нет. В приказном производстве не используются свидетельские показания, заключения экспертов, консультации специалистов. Более того, стороны даже не вызываются в суд, и мировой судья не заслушивает их объяснений. Он выносит судебный приказ только на основе письменных документов и по существу без всякого спора.

Если судебное постановление в исковом производстве (решение суда) достаточно пространно и состоит из обязательных четырех частей — вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной, — то судебный приказ состоит всего лишь из двух частей — вводной и резолютивной. Помимо решения суда, вступившего в законную силу, суд выдает еще и исполнительный лист. Судебный приказ сам по себе уже является исполнительным документом.

Суд, который вынес решение, не вправе его отменить (за исключением одного случая, когда дело пересматривается по вновь открывшимся обстоятельствам). Мировой судья может отменить собственный судебный приказ, если должник в установленный срок представит возражения относительно его исполнения.

Следует отметить одну особенность приказного производства. Согласно ст. 23 ГПК РФ мировому судье подсудны дела о выдаче судебного приказа и дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей 500 МРОТ. Однако если имущественные требования основаны на сделках, нотариально удостоверенных или совершенных в простой письменной форме, цена иска уже не имеет значения — гражданское дело будет разбираться по правилам приказного производства, т. е. в упрощенном порядке.

Что же касается «вексельных» требований, то надо пояснить следующее. Вексель — это ценная бумага, т. е. документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Согласно существующему законодательству векселедержатель (т. е. кредитор, взыскатель) обращается к плательщику (например, к векселедателю или к другому лицу, обязанному уплатить по векселю) с требованием указать его согласие (акцепт) на платеж и указать дату его производства. Если плательщик отказывается это делать, нотариус, к которому затем и обращается векселедержатель, фиксирует отказ от платежа, а если плательщик еще и не является по вызову нотариуса, последний составляет протест векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта.

Этот протест векселя и прилагается к заявлению о вынесении судебного приказа.

Соответствующие документы прилагаются и по остальным заявляемым требованиям.

В ст. 122 ГПК РФ перечислены следующие требования, по которым выдается судебный приказ. Он выдается, если требование основано:

- на нотариально удостоверенной сделке;
- на сделке, совершенной в простой письменной форме;
- на совершенном нотариусом протесте векселя в неплатеже, неакцепте и недатировании акцепта.

Кроме того, он выдается, если требование заявлено:

- о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей и не связано с установлением отцовства, оспариванием отцовства (материнства) или необходимостью привлечения других заинтересованных лиц;

- о взыскании с граждан недоимок по налогам, сборам и другим обязательным платежам;

- о взыскании начисленной, но невыплаченной работнику заработной платы;

- органом внутренних дел, подразделением судебных приставов о взыскании расходов, произведенных в связи с розыском ответчика, или должника и его имущества, или ребенка, отобранного у должника по решению суда, а также расходов, связанных с хранением арестованного имущества, изъятого у должника, и хранением имущества должника, выселенного из занимаемого им жилого помещения.

Перечень этих требований исчерпывающий и расширительному толкованию не подлежит.

Заявление о вынесении судебного приказа подается по общим правилам о подсудности (ст. 28 — 33 ГПК РФ) и оплачивается государственной пошлиной в половинном размере от ставки, установленной для исковых заявлений.

В заявлении о вынесении судебного приказа (подаваемого в письменной форме) должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;

- 2) наименование взыскателя (заявителя), его место жительства или место нахождения;

- 3) наименование должника, его место жительства или место нахождения;

- 4) требования взыскателя и обстоятельства, на которых основано заявление;

- 5) документы, подтверждающие обоснованность требования взыскателя;

- 6) перечень прилагаемых документов.

В случае истребования движимого имущества в заявлении должна быть указана стоимость этого имущества.

К заявлению прилагаются квитанция об уплате государственной пошлины и необходимые документы, которые свидетель-

ствуют о том, что требования заявителя справедливы и обоснованны.

Так, если требование основано на нотариально удостоверенной сделке, к заявлению прилагается подлинный документ, свидетельствующий о совершении такой сделки, причем на этом документе должна быть соответствующая удостоверительная надпись нотариуса или другого должностного лица, имеющего право совершать нотариальное действие (ст. 160 и 163 ГК РФ). Согласно гражданскому законодательству нотариальное удостоверение сделок обязательно при заключении договоров ренты, договоров об ипотеке, договоров о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение договора, который должен быть обязательно нотариально удостоверен, при уступке требования и при переводе долга, основанных на сделках, совершенных в нотариальной форме, в случаях, предусмотренных соглашением сторон (ст. 163, 584, 339, 389, 391 ГК РФ), а также в некоторых других случаях.

Если требование основано на сделке, совершенной в простой письменной форме, к заявлению о вынесении судебного приказа прилагается документ, выражающий содержание сделки и подписанный лицом или лицами, совершившими эту сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (п. 1 ст. 160 ГК РФ). В простой письменной форме должны совершаться сделки юридических лиц между собой и гражданами, сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом МРОТ, и в некоторых других случаях, предусмотренных законом (ст. 161 ГК РФ). Если же возникнет спор о сделке, при совершении которой были не соблюдены требования, предъявляемые к ее надлежащему оформлению, этот спор может разрешаться судом не по правилам приказного производства, а по правилам искового производства. По правилам искового производства будет рассматриваться и разрешаться спор в отношении требований, основанных на сделке, совершение которой требует государственной регистрации.

Получив заявление о вынесении судебного приказа, судья проверяет его соответствие предъявляемым требованиям. Если оно им не соответствует, судья отказывает в принятии такого заявления, о чем в течение трех дней со дня поступления заявления в суд выносит определение. Основания для отказа в принятии заявления о вынесении судебного приказа перечислены в ст. 125, 134 и 135 ГПК РФ. Если же претензий к заявлению нет, судья, не вызывая стороны, не проводя судебного разбирательства, выносит судебный приказ по существу заявленного требования в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд. В судебном приказе помимо обязательных реквизитов указываются закон, на основании которого удовлетворено требование, размер денежных сумм, под-

лежащих взысканию (или обозначение движимого имущества, подлежащего истребованию, с указанием его стоимости), размер неустойки, а также сумма государственной пошлины, подлежащая взысканию с должника в пользу взыскателя или в доход бюджета (ст. 127 ГПК РФ). А в судебном приказе о взыскании алиментов дополнительно указываются еще дата и место рождения должника, место его работы, имя и дата рождения каждого ребенка, на содержание которого присуждены алименты, размер платежей, взыскиваемых ежемесячно с должника, и срок их взыскания. Копия судебного приказа высылается судом должнику, который в течение десяти дней со дня ее получения имеет право представить возражения относительно его исполнения. Если таковые в надлежащий срок будут представлены, судья отменяет судебный приказ и разъясняет взыскателю, что тот может заявленное им требование предъявить уже в порядке искового производства. Если же возражений не поступило, судья выдает взыскателю второй экземпляр судебного приказа, заверенный гербовой печатью суда, для предъявления его к исполнению. По просьбе взыскателя суд может направить судебный приказ для исполнения судебному приставу-исполнителю.

#### **§ 14. Исковое производство. Общие положения об иске**

Иск — это средство (или способ) защиты нарушенного (или оспоренного) субъективного права, а также средство (способ) возбуждения деятельности соответствующего судебного органа (суда общей юрисдикции, арбитражного суда, третейского суда).

В действующем гражданском процессуальном законодательстве не содержится определения понятия «иск», но сам термин «иск» используется весьма часто и широко.

Известный афоризм «Два юриста — три мнения» особенно наглядно проявляется в процессуальной науке именно при анализе понятия «иск».

Одни юристы считают иск средством судебной защиты, т.е. обращением заинтересованного лица к юрисдикционному органу, в частности к суду, с просьбой о разрешении правового конфликта в целях защиты субъективного права или охраняемого законом интереса обратившегося (или другого лица, если в силу закона обратившийся вправе защищать интересы других).

Другие юристы под иском (в некоторых случаях) понимают само субъективное право в состоянии, годном к немедленному принудительному в отношении должника осуществлению. В этом смысле иск используется как материально-правовая категория в словосочетаниях типа: «виндикационный иск», «гр-н Иванов А.А. предъявил иск гр-ну Петрову В.В.», «ответчик признал иск».

Третья группа юристов полагает: иск — сложная категория, имеющая две стороны — процессуальную и материально-правовую. Поскольку споры о праве разрешают не только суды общей юрисдикции, но и другие юрисдикционные органы, то иск — это предъявленное в суд или в другой юрисдикционный орган для рассмотрения и разрешения в определенном процессуальном порядке материально-правовое требование одного лица к другому, вытекающее из спорного материально-правового отношения.

Эти расхождения во мнениях при определении понятия «иск» объясняются не только сложностью исследуемой категории, но и в известной мере несовершенством юридической техники, когда один и тот же термин действующего гражданского процессуального законодательства используется для обозначения разных понятий. Так, даже в ГПК термином «иск» обозначаются материально-правовые требования, т.е. термин применен в материально-правовом значении (например, ст. 39, 91, 173, п. 13 и др.).

Но как бы ни определялось понятие иска, и правоведы (ученые), и законодатели сходятся в одном: иск есть там, где есть исковое производство. Предъявление иска — основание для возбуждения искового производства.

Будучи средством защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов, иск представляет собой юридическое действие, возбуждающее деятельность судов по отправлению правосудия. Иск по своей юридической природе является процессуальным институтом, но в то же время он находится в тесной взаимосвязи с субъективным гражданским правом, в защиту которого и предъявляется. Взаимосвязь иска с материальным гражданским (частным) правом выражается в том, что, как правило, всякое частное право охраняется иском и не может быть иска, оторванного от частного субъективного материального права. Без субъективного материального права иск был бы беспредметным, а не защищенное иском материальное право не было бы правом.

Термин «иск» употребляется как в процессуальном, так и в гражданском праве, поэтому различают понятие иска в материально-правовом и процессуальном смысле.

В процессуальном смысле иск — это обращенное к суду требование о защите нарушенного или оспоренного права или охраняемого законом интереса.

В материальном смысле иск — это обращенное через суд материально-правовое требование (притязание) истца к ответчику. Ближе к понятию иска в материально-правовом смысле понятие «требование» или «притязание» в следующем соотношении: требование — это притязание, допускающее осуществление любым дозволенным законом способом (зачета, самопомощи), а иск — это притязание, осуществляемое при помощи судебной власти, т.е. требование можно осуществлять и без иска.

Итак, *иск* — это требование юридически заинтересованного лица, обращенное к суду первой инстанции о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса установленным законом способом на основании указанных фактов, с которым оно связывает неправомерные действия ответчика.

Иск, по мнению ряда ученых, состоит из трех элементов. Рассмотрим их.

1. **Основание иска** — то, что порождает иск, т.е. факты, из которых истец выводит свое требование к ответчику. Именно эти факты и порождают иск или требование, обращенное к суду. ГПК РФ (ч. 1 ст. 56 и пп. 5 ч. 2 ст. 131) именует их обстоятельствами, имея в виду юридический характер данных фактов, с целью не допускать их смешения с фактическими данными — доказательствами. Таким образом, основанием иска являются факты, которые согласно материальному праву указывают на наличие (или отсутствие) между истцом и ответчиком правоотношения и на обоснованность выводимого из него истцом требования к ответчику.

Первая группа фактов доказывает наличие субъективного права (например, займодавец ссылается на заключенный договор займа, дающий ему право требовать возврата предоставленной денежной суммы). Такие факты называются *фактами активного основания иска*.

Вторая группа фактов доказывает обоснованность требования истца к ответчику, т.е. обосновывает нарушение ответчиком своих обязанностей (например, ссылка на истечение срока для возврата денег). Такие факты называются *фактами пассивного основания иска*.

Третья группа фактов доказывает необходимость предъявления иска (например, ссылка на отказ должника добровольно исполнить свою обязанность). Такие факты называются *фактами повода к иску*.

2. **Предмет иска** — то, на что иск направлен. Иными словами, предмет иска — это указанное истцом субъективное право, по которому он просит суд вынести решение одним из следующих способов:

присудить ответчика исполнить определенное действие (например, уплатить долг) или воздержаться от какого-либо действия (например, запретить вести строительные работы);

признать существование (или отсутствие) какого-либо правоотношения, субъективного права или обязанности;

изменить или прекратить правоотношения истца с ответчиком (преобразовать правоотношения).

Предметом иска может быть также и охраняемый законом интерес (например, честь, достоинство, деловая репутация — ч. 1 ст. 152 ГК РФ), а также правоотношение в целом.

Так, предметом иска о восстановлении на работе является право на выполнение определенной работы в данном учреждении, организации; предметом иска о присуждении получения с ответчика долга является материальное субъективное право (право требования) истца на уплату ответчиком долга и соответственно обязанность ответчика этот долг вернуть; предметом иска о выселении ответчика из жилого помещения является субъективное право истца на освобождение ответчиком этого помещения и соответственно обязанность ответчика освободить помещение; предметом иска может быть, например, право собственности истца на определенную вещь, на которую претендует ответчик.

Истец может быть заинтересован в подтверждении судом в одних случаях существования определенного правоотношения, в других — его отсутствия (например, истец утверждает, что совершенная с ответчиком сделка недействительна).

От предмета иска следует отличать материальный объект права, о котором предъявлен иск — например, деньги по договору займа. Материальный объект не является предметом иска. Материально-правовое требование всегда вытекает из спора о гражданском праве. А такие споры — это отношения между людьми, но не отношения между лицом и вещью.

**3. Содержание иска** — это указанный истцом вид судебной защиты (присудить ответчика к чему-либо; подтвердить наличие или отсутствие спорного правоотношения; изменить или прекратить правоотношение).

Основание и предмет иска составляют те признаки, по которым каждый иск отличается от другого. Они индивидуализируют иск. Индивидуализация иска нужна в тех случаях, когда перед судом встает вопрос, не был ли предъявляемый иск уже принят другим судом к рассмотрению или не был ли ранее разрешен судом (п. 3 ч. 1 ст. 133, п. 5 ч. 1 ст. 135, ч. 2 ст. 209, абз. 3 ст. 220, абз. 5 ст. 222 ГПК РФ). Для разрешения этого важного вопроса необходимо установить, имеется ли тождество иска, разрешенного (или разрешаемого) судом, и иска, вновь предъявляемого.

Тождественными являются иски, в которых совпадают стороны, предмет и основание.

Иски подразделяются на различные виды. При этом в основу классификации исков могут быть положены разные критерии. Так, возможно деление исков по процессуальной цели (по процессуально-правовому признаку) или по характеру материально-правового требования (по материально-правовому признаку), а также по предмету (вещные и личные иски).

Целью всякого иска является получение судебного решения о защите субъективного права или охраняемого законом интереса. Одним судебным решением суд обязывает ответчика выполнить в пользу истца какое-нибудь действие (или воздержаться от его со-

вершения). Например, суд постановляет решение о взыскании долга; о возмещении ущерба, причиненного здоровью истца; о выселении; о возврате незаконно удерживаемого имущества и т.д.

Другие иски и решения по ним могут быть направлены на подтверждение наличия или отсутствия спорного правоотношения: о признании авторства, о признании сделки недействительной, о признании права собственности на земельный участок и т.д.

В третьих случаях суды выносят решения о выделении доли из общей собственности, о лишении родительских прав, о расторжении брака и др. Здесь иски направлены на получение решений, которые прямо воздействовали бы на существующие между сторонами правоотношения, преобразовывая их (изменяя или прекращая).

Таким образом, в зависимости от того, какое судебное решение истец просит вынести, т.е. какую процессуальную цель он преследует, все иски делятся на:

1) *иски о присуждении* (иначе называемые исполнительными исками, или исками с исполнительной силой) — это иски, направленные на принудительное подтверждение судом права истца и обязанности ответчика.

Такому виду иска присущи следующие черты:

- получение материального удовлетворения от ответчика;
- направленность на принудительное осуществление субъективного права. Поэтому решение, которое постановит суд по такому иску, всегда может быть принудительно исполнено — истцу выдается исполнительный лист для принудительного взыскания денег, истребования имущества, возмещения ущерба;

- предъявление иска, как правило, по поводу предположительно совершившегося нарушения субъективного права. Иными словами, иск о присуждении содержит два требования истца: подтвердить спорное материальное правоотношение и обязать ответчика к совершению в пользу истца определенного действия. А в тех случаях, когда истец просит суд принять решение о воздержании ответчика от каких-то действий, такие исполнительные иски называются еще и исками о воспреещении;

2) *иски о признании* (иначе называемые исками установительными) — это обращенное к суду требование о вынесении решения о подтверждении (признании) существования или отсутствия определенного спорного права, обязанности, правоотношения в целом. Иногда возникает необходимость судебной защиты субъективного права до того, как его нарушение будет совершено. Между сторонами могут существовать разногласия в понимании ими взаимных прав и обязанностей, которые грозят правонарушением, если их вовремя не ликвидировать. Для того чтобы оградить свои интересы в будущем, истец может просить суд определить его взаимоотношения с ответчиком и установить, каковы долж-

ны быть их права и обязанности по отношению друг к другу. Например, у сторон договора могут возникнуть разногласия в понимании своих прав и обязанностей, что может привести к нарушению субъективного права или к неисполнению либо ненадлежащему исполнению одной из сторон своих обязанностей. Во избежание возможного правонарушения бывает целесообразно предъявить иск о признании. Иными словами — иски о признании играют предупредительную роль.

Например, наследник по закону, считая, что завещание было составлено неправомерно, может требовать по суду признания данного завещания недействительным. Другой пример: истица требует установления отцовства ответчиком в отношении рожденного ею ребенка; истец просит суд признать свой брак с ответчицей недействительным, так как он фиктивный; истец просит суд признать за ним право авторства на произведение и т. п.

Иски о признании имеют характерные особенности:

- цель данного вида исков — констатация факта, наличия или отсутствия спорного правоотношения;
- судебное решение по этим искам не ведет к действиям по принудительному исполнению, хотя и имеет принудительный характер, который состоит в том, что оно само по себе связывает стороны, обязывая их к определенному поведению, вытекающему из наличия (или отсутствия) спорного правоотношения;
- данные иски предъявляются не по поводу уже совершившегося нарушения права, а с целью предотвратить правонарушение.

Иски о признании предполагают наличие оспариваемого права.

Решение, вынесенное по иску о признании, не нуждается в принудительном исполнении; истцу достаточно иметь на руках копию судебного решения. Такое решение имеет практическое значение. Вступив в законную силу, оно исключает возможность нового судебного процесса о существовании или несуществовании данного правоотношения. Оно может лечь в основу возможного в будущем решения по иску о присуждении, и в этом случае иск о признании будет иметь преюдициальное значение для будущего иска о присуждении.

Иски о признании подразделяются на положительные (позитивные) и отрицательные (негативные). Позитивные иски о признании направлены на подтверждение отсутствия определенных прав и обязанностей.

В судебной практике иски о признании нередко соединяются с исками о присуждении. Например, иск о признании сделки недействительной, если исполнение по ней уже состоялось; здесь же содержится и требование о возврате исполненного по сделке либо иск о признании права собственности на дом и о присуждении задолженности по квартплате;

3) *преобразовательные иски* (иначе называемые конститутивными) — такие, которые требуют вынесения решений, имеющие своим содержанием материально-правовое действие: правообразующее, правоизменяющее или правопрекращающее. Таким образом, цель такого иска состоит во внесении изменения в правоотношения сторон (расторжение брака, досрочное расторжение договора и др.).

Следует указать, что в гражданско-процессуальной науке ряд юристов (А.А.Добровольский, С.А.Иванова, К.С.Юдельсон, А.Ф.Клейман) отрицают существование преобразовательных исков, поскольку, по их мнению, суд сам не изменяет и не прекращает правоотношения, а только защищает права и охраняемые законом интересы. Поэтому все иски являются либо исками о признании, либо исками о присуждении.

В то же время необходимо отметить, что в процессуальном законодательстве некоторых стран, например Болгарии, Венгрии, Польши, Румынии, такие конститутивные иски выделены в самостоятельную группу, т.е. они признаются не только в теории гражданско-процессуальной науки, но и на практике.

По материально-правовому признаку иски делятся по отдельным материально-правовым институтам: алиментные дела, трудовые, жилищные, семейные, по причинению вреда, по перевозкам (железнодорожным, воздушным, морским, речным транспортом) и т. п. Это удобно для обобщения судебной практики рассмотрения отдельных категорий дел и выработки по ним руководящих разъяснений или рекомендаций. Пленум Верховного Суда РФ нередко издает соответствующие постановления по отдельным категориям гражданских дел, например: «О некоторых вопросах, возникающих у судов по делам о наследовании» (от 23 апреля 1991 г. № 2 с последующими изменениями), «О некоторых вопросах применения судами Российской Федерации законодательства при разрешении трудовых споров» (от 22 декабря 1992 г. № 16 с последующими изменениями), «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» (от 25 октября 1996 г. № 9) и др.

По предмету иски делятся на вещные и личные. *Вещные иски* направлены на защиту вещного права<sup>1</sup>, *личные иски* — на защиту обязательственных правоотношений. Личные иски называются так потому, что они направлены на принуждение должника к совершению им действия (или воздержания от действия), как правило, лично.

Уральские процессуалисты И. В. Решетникова и В. В.Ярков выделяют несколько иные категории исков:

<sup>1</sup> Подробнее о вещных исках см.: Скворцов О.Ю. Вещные иски в судебно-арбитражной практике. — М., 1998.

1) *личные*; направлены на защиту собственных интересов истца, когда он сам является участником спорного правоотношения и непосредственным выгодоприобретателем по делу. Это, правда, бывает не всегда; когда мать обращается с иском к гражданину о взыскании алиментов на содержание ребенка, выгодоприобретателем становится не она;

2) *иски в защиту публичных интересов*; направлены в защиту интересов государства, когда невозможно выделить конкретного выгодоприобретателя (иск прокурора о признании сделки приватизации недействительной в интересах Российской Федерации). Строго говоря, по современному процессуальному законодательству прокурор не может обращаться с иском — он обращается с заявлением (ч. 1 ст. 45 ГПК РФ), а это не совсем одно и то же;

3) *иски в защиту интересов других лиц* (ст. 46 ГПК РФ); направлены на защиту не самого лица, выступающего с иском, а других лиц; здесь выгодоприобретателем выступает лицо, чьи интересы защищаются в суде как участника спорного материального правоотношения, которому и принадлежит право требования. И в этих случаях в суд обращаются все же не с иском, а с заявлением;

4) *групповые иски* (в том числе иски в защиту неопределенного круга лиц); направлены на защиту интересов большой группы лиц, персональный состав которой не был известен в момент возбуждения дела (например, иски от имени обществ потребителей, антимонопольных органов в защиту неопределенного круга потребителей и др.). Но и здесь в суд обращаются с заявлением;

5) *косвенные (производные) иски* направлены в защиту имущественных прав юридических лиц<sup>1</sup>.

Существует еще одна классификация исков. Иск, основанный на праве собственности и направленный на возвращение вещи из чужого незаконного владения, называется *виндикационным*; иск, основанный на том же праве и имеющий целью оградить истца от притязаний других лиц, называется *негаторным*. Но обычно такое деление существует не в процессуальном, а в материальном (гражданском) праве.

**Процессуальные средства защиты ответчика против иска.** Принципу процессуального равноправия сторон предоставляет и ответчику защищаться процессуальными способами от притязаний истца. Закон устанавливает два таких способа: 1) возражения против иска, 2) встречный иск.

Возражения против иска — это доводы ответчика, которые опровергают искивые требования с процессуальной или материально-правовой стороны.

<sup>1</sup> См.: Решетникова И.В., Ярков В.В. Гражданский процесс: Курс лекций. — 3-е изд., перераб. — М., 2004. — С. 144—145.

Процессуальные возражения указывают на процессуальные нарушения при предъявлении иска: дело неподведомственно суду, истец недееспособен, дело уже рассматривалось в суде по тому же предмету, по тем же основаниям и с участием тех же сторон, истец ненадлежащий и т. п.

Процессуальные возражения — это заявления, которые указывают на отсутствие законных оснований для возникновения и движения процесса. В этих случаях ответчик ставит целью добиться прекращения или приостановления производства по делу, отложения разбирательства либо оставления иска без рассмотрения.

Материально-правовые возражения — это заявление ответчика против существа исковых требований. Например, по делу о взыскании долга ответчик заявляет, что денег у истца он не занимал или истец преждевременно требует возврата долга, ибо срок оплаты еще не наступил. В первом случае это называется отрицанием иска и здесь бремя доказывания обоснованности искового требования возлагается на истца. Во втором случае это называется мотивированным возражением, здесь ответчик обязан доказать свою правоту.

Встречный иск — это самостоятельное материально-правовое требование ответчика к истцу, заявленное в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с первоначальным иском в целях защиты своих интересов. Так, например, собственник жилого помещения просит суд взыскать с нанимателя задолженность по квартплате, а наниматель этого жилого помещения, в свою очередь, просит взыскать с собственника (наймодателя) расходы, понесенные им в связи с производством капитального ремонта данного жилого помещения; мать ребенка обращается с иском о взыскании алиментов, а ответчик заявляет встречный иск об оспаривании отцовства.

Порядок и условия предъявления встречного иска и принятия его к совместному рассмотрению с первоначальным иском регулируются ст. 137 и 138 ГПК РФ. В соответствии со ст. 137 встречный иск предъявляется по общим правилам предъявления иска. Это означает, что, принимая встречный иск, судья должен учесть все предусмотренные законом предпосылки права на предъявление иска, т. е. исковое заявление по встречному иску должно отвечать требованиям ст. 131 ГПК РФ с оплатой (при необходимости) государственной пошлины.

Суд принимает встречный иск к рассмотрению при выполнении следующих условий:

- если встречное требование направлено к зачету первоначального требования. Возможность производства зачета регулируется нормами гражданского права (ст. 410 — 412 ГК РФ);
- если удовлетворение встречного иска полностью или в части исключает удовлетворение первоначального иска;

- если между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

В судебной практике нередко встречаются дела о расторжении брака и тут же рассматриваются встречные иски о разделе имущества.

В случае если встречный иск усложняет процесс, суд вправе отказать в принятии его к совместному рассмотрению, а если он уже был принят, то суд может выделить встречный иск в отдельное производство.

**Распоряжение исковыми средствами (распоряжение предметом спора).** Процессуальный закон позволяет сторонам свободно распоряжаться своими процессуальными средствами защиты материального права. Истец может изменить предмет или основание иска, отказаться от иска; ответчик может признать иск; стороны могут покончить дело мировым соглашением.

Изменение основания иска может состоять как в указании на новые обстоятельства, подтверждающие исковые требования, так и в их дополнении или исключении некоторых из них из первоначальных обоснований.

Изменение предмета иска заключается в замене первоначально указанного предмета иска другим, основанием для которого являются те же факты. Так, покупатель в случае продажи ему товара ненадлежащего качества вправе по своему выбору потребовать: замены недоброкачественного товара; соразмерного уменьшения покупной цены; безвозмездного устранения недостатков товара; расторжения договора и возмещения убытков. Все эти требования могут вытекать из одного основания и быть заменены по желанию истца.

Отказом от иска считается высказанное на суде безоговорочное отречение от своих материально-правовых требований к ответчику и их судебной защиты. Истец может отказаться от части иска, если требование делимо. Отказ от иска — одностороннее распорядительное действие истца, которое может быть вызвано разными мотивами. Суд не должен вдаваться в их оценку, однако он обязан разъяснить смысл и значение совершаемых истцом действий и убедиться, что такой отказ добровольен и воля истца свободна от принуждения.

Полный отказ от иска влечет за собой прекращение производства по делу (абз. 4 ст. 220 ГПК РФ) и исключает в дальнейшем повторное обращение истца с тем же самым иском. Однако это правило не распространяется на требования, возникающие из длящихся правоотношений (например, брак), о разделе общей собственности, взыскании алиментов и т.п. Отказ истца от иска в таких случаях не лишает его права на повторное предъявление, если в будущем вновь возникнут обстоятельства, обосновываю-

щие аналогичные требования. В качестве примера характерен следующий случай.

Гр-н М. обратился в суд с иском к администрации Белоомутского сельского округа Луховицкого района Московской области о восстановлении на работе, взыскании заработной платы за время вынужденного прогула, возмещении материального ущерба и компенсации морального вреда.

В ходе рассмотрения этих требований истец представил суду заявление с просьбой прекратить производство по делу.

Луховицкий районный суд отказ от иска принял и производство по делу прекратил. Однако при этом суд не выяснил у истца, добровольно ли он совершает это действие, понимает ли он его содержание, значение и последствия, а также мотивы истца об отказе от иска.

В последующем гр-н М. несколько раз снова обращался в судебные инстанции и объяснял, что он отказался от иска только потому, что администрация округа обещала выполнить ряд его просьб, но свои обязательства так и не сдержала (он не был трудоустроен и не был решен его жилищный вопрос).

Поэтому президиум Московского областного суда по протесту заместителя Председателя Верховного Суда РФ указал, что определение Луховицкого районного суда о принятии отказа от иска гр-на М. и прекращении производства по делу незаконно и отменил это определение<sup>1</sup>. Хотя данное дело рассматривалось еще по правилам прежнего процессуального законодательства, новый ГПК РФ сохранил это положение.

Признанием иска считается высказанное на суде безоговорочное согласие ответчика на удовлетворение судом исковых требований к нему, влекущее за собой вынесение решения об удовлетворении иска. Своим распорядительным актом в отношении гражданско-правовой обязанности ответчика он добровольно отказывается от процессуальной защиты.

Признание ответчиком иска следует отличать от признания ответчиком факта. Последнее (признание факта) — лишь одно из доказательств, исследуемых в ходе процесса. Признание одной стороной фактов, на которых другая сторона основывает свои требования и возражения, по общему правилу освобождает последнюю от необходимости дальнейшего доказывания этих фактов (ч. 2 ст. 62 ГПК РФ).

*Мировое соглашение* — это соглашение истца и ответчика о прекращении спора и установлении между ними новых отношений. Оно может быть заключено и до суда. Если все же затем снова возникнет спор, то досудебное мировое соглашение рассматривается судом как одно из обстоятельств дела.

Заключенное в суде мировое соглашение служит основанием для прекращения дела производством. По своему материально-правовому значению мировое соглашение — это добровольное

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2000. - № 2. - С. 24.

урегулирование спорных отношений путем заключения соответствующего договора, условия которого утверждаются судом. Текст его должен быть внесен в протокол судебного заседания или приложен к нему. Мирное соглашение подлежит исполнению принудительно в порядке исполнительного производства наряду с решением суда.

Суд может не принять мирное соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц. Отказ в принятии мирного соглашения должен быть надлежаще мотивирован судом в его определении.

Иногда в юридической литературе встречается мнение, что иск есть право на получение судебной защиты, поэтому его можно считать формой проявления права на иск. Но помимо права на иск существует еще и *право на предъявление иска*. Когда оно реализуется и суд принимает исковое заявление, возникает *первая стадия гражданского судопроизводства — возбуждение гражданского дела*.

Перед тем как дело будет возбуждено, в суд поступает исковое заявление истца. Его форма и содержание четко определены в ст. 131 ГПК РФ. Оно подается только в письменной форме и содержит обязательные реквизиты: точное наименование суда, истца и ответчика с указанием их места жительства или места нахождения; то, в чем заключается нарушение либо угроза нарушения прав, свобод или законных интересов истца (т.е. предмет иска) и его требования (т.е. содержание иска), а также обстоятельства, на которых истец основывает свои требования и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства (т.е. основание иска). Если иск подлежит оценке, в исковом заявлении называется цена иска и расчет взыскиваемых или оспариваемых денежных сумм. Если иску предшествует обязательный досудебный порядок обращения к ответчику, в исковом заявлении сообщаются сведения о том, что этот порядок истцом был соблюден. Наконец, в исковом заявлении указывается перечень прилагаемых к нему документов. Исковое заявление подписывается лично истцом или его представителем при наличии у последнего соответствующих полномочий на подписание искового заявления и предъявление его в суд. Если оно подается представителем, то в нем указывается наименование и адрес представителя.

Исковое заявление подается в суд с копиями в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц. К нему обязательно прилагается документ об уплате государственной пошлины или документ, свидетельствующий об освобождении истца от ее уплаты. Если истец не освобожден от уплаты государственной пошлины, а размер ее велик, и истец не может ее заплатить вообще или сразу заплатить всю сумму, он прилагает к исковому заявлению мотивированное ходатайство об отсрочке, рассрочке уплаты государственной пошлины, уменьшении ее размера либо об освобождении от

ее уплаты. К ходатайству прилагаются соответствующие доказательства. Если в деле принимает участие представитель истца, прилагается доверенность либо иной документ, удостоверяющий его полномочия. К исковому заявлению могут также прилагаться: документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования; доказательства, подтверждающие выполнение обязательного досудебного порядка урегулирования спора, если такой порядок предусмотрен федеральным законом или договором; расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы. Все эти документы прилагаются с надлежащим количеством копий.

Получив исковое заявление, судья вправе произвести следующие процессуальные действия, которые фиксируются в форме определения суда: 1) отказать в принятии искового заявления; 2) возвратить исковое заявление; 3) оставить исковое заявление без движения; 4) принять исковое заявление.

Основания к отказу в принятии искового заявления перечислены в ст. 134 ГПК РФ; этот перечень носит исчерпывающий характер и расширительному толкованию не подлежит. Случаи отказа следующие:

1) заявление не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку заявление рассматривается и разрешается в ином судебном порядке (в порядке особого производства, в порядке приказного производства); заявление предъявлено в защиту прав, свобод или законных интересов другого лица государственным органом, органом местного самоуправления, организацией или гражданином, которым ГПК РФ или другим федеральным законом не предоставлено такое право (например, некоммерческим организациям ни одним из федеральных законов не предоставлено право обращаться в суд с заявлением в защиту прав и интересов неопределенного круга лиц, что было специально указано в обзоре судебной практики, сделанном Судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда РФ<sup>1</sup>; в заявлении, поданном от своего имени, оспариваются акты, которые не затрагивают права, свободы или законные интересы заявителя<sup>2</sup>;

2) имеется вступившее в законную силу решение суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон<sup>3</sup>;

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2003. - № 6. - С. 22.

<sup>2</sup> Надо заметить, что это заявление рассматривается не в порядке искового производства, а посредством производства по делам, вытекающим из публичных правоотношений (см. гл. 24 ГПК РФ).

<sup>3</sup> Однако, как уже ранее отмечалось, это правило не распространяется на некоторые требования.

3) имеется ставшее обязательным для сторон и принятое по спору между теми сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, если суд откажет в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Отказ в принятии искового заявления препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

Возвращение искового заявления происходит в случае, если:

1) истцом не соблюден досудебный порядок урегулирования спора, установленный федеральным законом либо предусмотренный договором сторон, или истец не представил документы, подтверждающие его соблюдение;

2) дело неподсудно данному суду;

3) исковое заявление подано недееспособным лицом;

4) исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд;

5) в производстве этого или другого суда либо третейского суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

6) до вынесения определения суда о принятии искового заявления к производству от истца поступило заявление о возвращении искового заявления (ст. 135 ГПК РФ).

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению истца в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям, если истцом будет устранено допущенное нарушение.

Если же исковое заявление подано в суд без соблюдения обязательных реквизитов и без приложения необходимых документов, судья оставляет его без движения и предоставляет заявителю разумный срок для исправления недостатков. Если заявитель в установленный срок выполнит указания судьи, исковое заявление считается поданным в день его первоначального представления в суд.

Об отказе в принятии искового заявления или о его возвращении судья обязан вынести мотивированные определения в течение пяти дней со дня поступления заявления в суд. На такие определения судьи может быть подана частная жалоба в суд второй инстанции.

Срок вынесения определения об оставлении искового заявления без движения в ст. 136 ГПК РФ не определен, но в соответствии с аналогией закона он также должен составлять те же пять дней со дня поступления искового заявления в суд. На это определение частная жалоба не подается, кроме случаев, когда оно исключает возможность дальнейшего движения дела (ч. 2 ст. 371 ГПК РФ).

Если же исковое заявление безупречно, судья должен в течение тех же пяти дней вынести определение о принятии искового заявления к производству; на основании этого определения и возбуждается гражданское дело в суде первой инстанции. Этим, собственно, и оканчивается первая стадия гражданского процесса. На этой стадии судья или суд могут совершать следующие процессуальные действия: принять встречный иск ответчика и принять меры по обеспечению иска (ст. 137—139 ГПК РФ). Но эти же действия они могут совершать и на некоторых других стадиях.

### § 15. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству

После возбуждения судьей гражданского дела наступает *вторая стадия гражданского судопроизводства — подготовка дела к судебному разбирательству*. В гл. 14 ГПК РФ (ст. 147—153) подробно регламентированы все действия судьи по подготовке дела к судебному разбирательству.

На этой стадии, цель которой — обеспечение своевременного и правильного разрешения конкретного гражданского дела, происходит сбор дополнительной информации, проводятся необходимые процессуальные действия.

К сожалению, в процессуальной практике имеет место пренебрежительное отношение к обязательности этой стадии; некоторые судебские работники считают ее ненужной формальностью, полагая, что она лишь бюрократизирует процесс.

Однако это не так. Пленум Верховного Суда Российской Федерации посвятил этой проблеме отдельное постановление № 2 от 14 апреля 1988 года «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» (с последующими изменениями и дополнениями), которое не утратило силу и до настоящего времени. В нем было отмечено, что «в целом ряде случаев подготовка дел к судебному разбирательству не проводится либо носит формальный характер. Это приводит к отложению судебного разбирательства, волоките, а нередко и к вынесению необоснованных решений». Поэтому Пленум особо обратил внимание судов на то, что подготовка дел к судебному разбирательству является самостоятельной стадией гражданского процесса, имеющей целью обеспечить своевременное и правильное их разрешение, и обязательна по всем гражданским делам. Это руководящее указание Пленума получило в новом ГПК РФ уже законодательное закрепление: ч. 2 ст. 147 установила императивное правило: «Подготовка к судебному разбирательству является обязательной по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей».

Игнорирование требований процессуального закона в отношении тщательной подготовки гражданского дела к судебному разбирательству порой является веским основанием для отмены судебных решений; бывают случаи, когда дело проходит много судебных инстанций и в конце концов возвращается в первоначальную для рассмотрения вновь, и на все это тратятся годы. Проиллюстрируем вышесказанное примером из судебной практики, когда еще действовал прежний ГПК РСФСР.

Гр-ка Н. обратилась с жалобой на действия врачей и администрации республиканской психиатрической больницы Чувашской Республики.

Решением Ленинского районного суда г. Чебоксары от 24 ноября 1997 г. жалоба гр-ки Н. была частично удовлетворена, администрацию больницы обязали выдать гр-ке Н. справку, содержащую рекомендации относительно ее лечения, направить запрос в Республиканскую психиатрическую больницу Республики Татарстан о нахождении гр-ки Н. на стационарном лечении и в месячный срок выдать ей информацию об этом. Кроме того, были признаны незаконными принудительное доставление гр-ки Н. в больницу и содержание ее там 1 июля 1997 г., бездействие администрации больницы в части ненаправления запроса о нахождении ее на стационарном лечении в 1996 г.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Чувашской Республики 26 января 1998 г., рассмотрев дело в кассационном порядке, решение районного суда частично изменила: были отменены признание незаконными бездействия администрации больницы в части ненаправления запроса о нахождении на стационарном лечении гр-ки Н., а также возложение обязанности направить такой запрос и в месячный срок выдать гр-ке Н. информацию об этом.

Председатель Верховного Суда Чувашской Республики принес протест об отмене и решения районного суда, и определения кассационной инстанции. Однако Президиум Верховного Суда Чувашской Республики 17 апреля 1998 г. данный протест оставил без удовлетворения.

Указанное дело затем рассматривалось Судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, которой все предыдущие судебные постановления в соответствующей части были отменены, а дело направлено на новое рассмотрение в суд первой инстанции для устранения указанных Судебной коллегией недостатков и разрешения спора в соответствии с требованиями закона. При этом Судебная коллегия, в частности, отметила следующее.

Из материалов дела следует, что требования гр-ки Н. были заявлены лишь в день судебного заседания, причем не в форме жалобы, а как письменное ходатайство, что противоречит ст. 126, 129, 141, 142, 156, 223, 224, 232, 239<sup>1</sup> ГПК РСФСР. При этом согласно протоколу судебного заседания этот вопрос не обсуждался, мнение участников рассмотрения дела не выяснялось, копия ходатайства с дополнительными требованиями администрации больницы не вручалась, необходимость подготовки дела к судебному разбирательству по этим требованиям не рассматривалась. В результате были нарушены права другой стороны на пред-

ставление доказательств в обоснование своих возражений против дополнительно заявленных требований<sup>1</sup>.

Таким образом, в результате игнорирования положений гл. 14 ГПК РСФСР данная судебная тяжба весьма затянулась. Хотя приведенная ситуация, как отмечалось, и происходила по старым процессуальным правилам, актуальность допущенных нарушений существует и сейчас, так что реакция высшей судебной инстанции в отношении них будет такой же.

Современный Гражданский процессуальный кодекс РФ (ст. 148) называет пять задач подготовки дел к судебному разбирательству:

- 1) уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- 2) определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;
- 3) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участниках процесса;
- 4) представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;
- 5) примирение сторон.

Подготовка дела возникает с момента принятия заявления, о чем судья выносит соответствующее определение. Ранее на проведение этой стадии законом отводился 7-дневный срок со дня принятия искового заявления. Лишь в исключительных случаях по делам особой сложности (кроме дел, специально оговоренных в законе) этот срок мог быть продлен до 20 дней и только по мотивированному определению судьи (ст. 99 ГПК РСФСР). Современный ГПК РФ не лимитирует продолжительность данной стадии, однако она должна укладываться во временные рамки, отведенные законом для проведения всех первых трех стадий гражданского судопроизводства. Согласно ч. 1 ст. 154 ГПК РФ гражданские дела рассматриваются и разрешаются судом до истечения двух месяцев со дня поступления искового заявления в суд, а мировым судьей до истечения месяца со дня принятия заявления к производству.

После принятия заявления судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает действия, которые следует совершить сторонам, другим лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения.

Однако подготовительные действия производятся и помимо тех, которые указаны в определении, если в ходе подготовки дела выявится в этом необходимость.

В первую очередь судья разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности. Затем судья опрашивает истца (или его

<sup>1</sup> См.: Дело № 31 Вп98-6 // Судебная практика по гражданским делам / Сост. В.А.Борисова. - М., 1999. - С. 411-413; глава 14 (ст. 141 и 142) ГПК РСФСР определяла задачи стадии подготовки гражданских дел к судебному разбирательству и действия судьи на этой стадии.

представителя) по существу заявленных требований. При этом он выясняет у истца, какие, по его мнению, возражения выскажет ответчик. При необходимости судья предлагает истцу представить дополнительные доказательства в определенный срок. Одновременно или чуть позже судья опрашивает и ответчика по обстоятельствам дела, выясняет, какие у него имеются возражения против иска и какими доказательствами эти возражения могут быть подтверждены.

Опрашивая истца, судья обязан выяснить у него, существуют ли на данный момент у него другие, связанные между собой требования к тому же ответчику (или к другим ответчикам). Это важно в целях решения вопроса о целесообразности соединения всех исковых требований для совместного производства в одном деле. Согласно ч. 1 ст. 151 ГПК РФ истец имеет право соединить в одном заявлении несколько исковых требований, связанных между собой. Но и судья вправе решить вопрос о раздельном рассмотрении этих требований. Свои выводы судья оформляет соответствующим определением.

Опрашивая ответчика, судья помимо прочих вопросов разъясняет ему его право предъявления встречного требования по общим правилам предъявления иска для совместного рассмотрения с первоначальным.

При необходимости истец и ответчик могут быть вызваны судьей одновременно для выяснения взаимных претензий. Во время такой встречи истец и ответчик могут прийти к мировому соглашению; иногда истец отказывается от иска. Если это происходит, секретарь суда составляет протокол отдельного процессуального действия, после чего судья выносит определение о прекращении производства по делу (в связи с отказом от иска или утверждением мирового соглашения), и, таким образом, дело до следующей стадии гражданского процесса (судебного разбирательства) не доходит.

Кроме принятия мер по заключению сторонами мирового соглашения судья также разъясняет сторонам их право обратиться в третейский суд за разрешением спора и последствия таких действий.

В соответствии с пп. 4 ч. 1 ст. 150 ГПК РФ судья на стадии подготовки дела к судебному разбирательству разрешает вопросы о вступлении в дело соистцов, соответчиков, третьих лиц, а также о замене непадлежащего ответчика. Это имеет большое значение, особенно в тех случаях, когда раздельное рассмотрение требований истца к каждому из ответчиков невозможно, например, при солидарной ответственности перед потерпевшим.

Кроме того, с учетом характера заявленных исковых требований судья решает, кто является соучастником по делу (соистцом или соответчиком), а кто — третьим лицом, как заявляющим,

так и не заявляющим самостоятельных требований на предмет спора.

Так, например, при рассмотрении дел, возникающих из трудовых правоотношений, в необходимых случаях судья уже в ходе подготовки дела устанавливает должностное лицо, по распоряжению которого было произведено увольнение работника или перевод, и решает вопрос о привлечении его к делу в качестве третьего лица на стороне ответчика.

Судья также определяет, кто является заинтересованным в исходе дела лицом, которое он должен известить о гражданском деле, времени и месте его разбирательства (пп. 6 ст. 150 ГПК РФ), даже в тех случаях, когда оно не привлекается к участию в процессе. Таким лицом может быть, например, наследник по закону при споре о наследстве между другими наследниками.

В соответствии с пп. 7 ст. 150 ГПК РФ судья разрешает вопрос о вызове свидетелей в судебное заседание. При этом в случае необходимости он также разрешает вопрос о направлении в другой суд судебного поручения выполнить определенные процессуальные действия по допросу свидетелей, проживающих в другом месте, сбору других доказательств, если эти действия могут быть совершены лишь по месту их нахождения (осмотр и истребование письменных и вещественных доказательств и др.).

При необходимости судья может назначить экспертизу и эксперта для ее проведения, решить вопрос о привлечении к участию в процессе специалиста, переводчика. В случаях, не терпящих отлагательства, он проводит осмотр на месте письменных и вещественных доказательств (например, таких, которые подвергнуты быстрой порче) с извещением лиц, участвующих в деле.

На стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья осуществляет и другие действия, основной перечень которых приведен в ст. 150 ГПК РФ (всего там названо 14 действий). Однако данный перечень не является исчерпывающим. Судья может по ходатайству лиц, участвующих в деле, принять меры к обеспечению доказательств (ст. 64 — 66 ГПК РФ); в необходимых случаях объявить розыск ответчика (ст. 120 ГПК РФ); решает вопрос о судебных расходах (ст. 90, ч. 2 ст. 93, 96 ГПК РФ), о процессуальном правопреемстве (ч. 1 ст. 44 ГПК РФ) и т. п. Производя подготовку дела, судья также решает вопрос об участии в процессе прокурора; в некоторых случаях участие последнего обязательно по закону, в других — он извещается о времени и месте рассмотрения дела.

В необходимых случаях судья разрешает вопрос о проведении предварительного судебного заседания, его времени и месте. Оно имеет своей целью процессуальное закрепление распорядительных сторон, совершенное при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для

правильного рассмотрения дела, исследование фактов пропуска сроков обращения в суд и сроков исковой давности. О времени и месте предварительного судебного заседания извещаются стороны, которым предоставлено право представлять на нем доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства. Если в предварительном судебном заседании ответчик представит убедительные доказательства о пропуске истцом без уважительных причин срока исковой давности, судья принимает решение (а не определение) об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу. Это решение может быть обжаловано в суд второй инстанции.

При наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 215, 216, 220, абзацами вторым — шестым ст. 222 ГПК РФ производство по делу в предварительном судебном заседании может быть приостановлено или прекращено, а заявление оставлено без рассмотрения.

Все необходимые на подготовительной стадии действия судьи фиксируются (процессуально оформляются) посредством вынесения судьей определения и составления секретарем суда протокола.

Признав дело подготовленным, судья выносит определение о назначении его к разбирательству в судебном заседании, а также извещает стороны, других лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, вызывает других участников процесса.

## § 16. Судебное разбирательство

*Судебное разбирательство — третья и основная стадия процесса, ибо именно на этой стадии осуществляется правосудие в его конституционно-правовом смысле.*

Вопросам организации судебных процессов и применения норм гражданского законодательства при рассмотрении дел в первой инстанции посвящены два постановления Пленума Верховного Суда РФ:

постановление «Об улучшении организации судебных процессов и повышении культуры их проведения» от 7 февраля 1967 г. № 3. Хотя это постановление было принято более 30 лет назад, основные его положения до сих пор используются судьями. В постановление вносились изменения последующими постановлениями Пленума (от 20 декабря 1983 г. № 10, от 21 декабря 1993 г. № 11, от 25 октября 1996 г. № 10);

постановление «О применении норм ГПК РСФСР при рассмотрении дел в суде первой инстанции» от 14 апреля 1988 г. № 3 с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума от 22 декабря 1992 г. № 19, в редакции постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11, с изменениями, внесенными

постановлением Пленума от 26 декабря 1995 г. № 9, в редакции постановления Пленума от 25 октября 1996 г. № 10, с изменениями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума от 10 октября 2001 г. № 11<sup>1</sup>.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 7 февраля 1967 г. № 3 среди других были даны и следующие рекомендации:

- слушание дел следует назначать на определенные часы, с учетом их сложности и количества лиц, вызываемых в заседание. При этом в суд должны вызываться только те лица, которые действительно нужны для полного, всестороннего и объективного исследования дела;

- судебные заседания необходимо открывать в точно установленное время;

- выполнение председательствующим по делу всех требований процессуального законодательства, умелое, вдумчивое и тактичное управление ходом судебного заседания обеспечивает не только надлежащее исследование обстоятельств дела и установление истины, но и воспитательное значение процесса. Факты неэтичного поведения председательствующего в судебном заседании следует полностью исключить;

- председательствующий по делу обязан обеспечить лицам, участвующим в судебном заседании, возможность реального осуществления прав, предоставленных им законом, неуклонно соблюдать нормы, гарантирующие равенство прав участников процесса;

- судьям необходимо принять меры к повышению качества составления секретарями протокола судебного заседания, в котором должны быть точно отражены действия суда на всем протяжении судебного разбирательства;

- в ходе судебного следствия важно уделять внимание выявлению и исследованию причин и условий, способствовавших совершению преступлений или возникновению гражданских споров.

В то же время Пленум констатировал, что в деятельности судов имеются недостатки, которые сказываются на качестве рассмотрения гражданских дел. На Пленуме, в частности, было подчеркнуто, что соблюдение установленных гражданским процессуальным законодательством сроков рассмотрения гражданских дел является необходимым условием осуществления правосудия, своевременности охраны прав и интересов участвующих в деле лиц. Процессуальное упрощенчество, как, например, назначение дел к судебному разбирательству без соответствующей подготов-

<sup>1</sup> Постановлением № 2 Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие ГПК РФ» признаны утратившими силу ряд постановлений Пленума ВС РФ, однако названных здесь постановлений это не коснулось.

ки, установление произвольной даты их разрешения, поручение другим судам произвести сбор необходимых доказательств при возможности получения их непосредственно судом, необоснованное отложение разбирательства дела, влечет за собой нарушение сроков, препятствует своевременному разрешению споров, порождает волокиту, необоснованное отвлечение граждан, лишает стороны возможности осуществления их процессуальных прав.

Стадия судебного разбирательства возникает с открытием судебного заседания. Она длится достаточно долго — до вынесения судом окончательного решения по делу, определений о приостановлении производства по делу, о прекращении производства по делу, об оставлении заявления без рассмотрения.

Следует различать два взаимосвязанных понятия — «судебное разбирательство» и «судебные заседания». Судебное разбирательство — это стадия гражданского процесса, которая проходит в форме судебного заседания. При рассмотрении и разрешении конкретного спора судебное разбирательство может происходить в нескольких судебных заседаниях (например, при отложении или приостановлении дела). Однако судебное заседание может проводиться не только для судебного разбирательства, но и для рассмотрения и разрешения иных процессуальных вопросов (например, по вопросам уменьшения размера наложенного штрафа, по поводу обеспечения иска и др.).

Порядок судебного разбирательства регулируется нормами ГПК РФ, помещенными в главе 15, в которой содержится 40 статей (ст. 154—193). Оно происходит в судебном заседании с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания. По некоторым категориям дел ответчик в суд не вызывается (дела о расторжении брака с лицами, признанными в установленном порядке безвестно отсутствующими, а также недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия).

Законом установлен и порядок проведения судебного заседания. Так, при входе судей в зал заседания все присутствующие встают, лица, участвующие в деле, обращаясь к суду, также встают. Показания и объяснения суду также производятся стоя. Участники процесса обращаются к судьям со словами: «Уважаемый суд!»

Решение суда все находящиеся в зале заседания заслушивают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено лишь с разрешения председательствующего.

В зале судебного заседания должна поддерживаться официальная обстановка. В нем помещаются Государственный герб и Государственный флаг Российской Федерации. Кроме того, там может помещаться и герб субъекта Федерации. В зале также должна быть установлена специальная, приличествующая официальному месту мебель. Как правило, судьи заседают в мантиях.

Присутствующие в зале должны соблюдать установленный порядок и беспрекословно подчиняться соответствующим распоряжениям председательствующего.

К лицам, нарушающим порядок во время судебного разбирательства, применяются необходимые меры, предусмотренные законодательством.

Сначала председательствующий от имени суда делает нарушителю предупреждение.

При повторном нарушении порядка предусмотрены следующие меры:

- лицо, участвующее в деле, или его представитель могут быть удалены из зала судебного заседания по определению суда на все время судебного заседания или часть его. Если они удалены только на часть времени, председательствующий знакомит лицо, вновь допущенное в зал заседания, с процессуальными действиями, совершенными в его отсутствие;

- другие граждане, присутствующие при разбирательстве дела, могут быть удалены из зала суда по распоряжению председательствующего.

Кроме того, суд может наложить на нарушителя порядка штраф в размере до 10 установленных законом МРОТ. Штраф налагается определением суда.

Если в действиях нарушителя порядка в судебном заседании имеются признаки преступления, судья направляет соответствующие материалы прокурору для возбуждения уголовного дела в отношении нарушителя.

При массовом нарушении порядка гражданами, присутствующими при разбирательстве дела, суд может удалить из зала суда всех граждан, не участвующих в деле, или отложить разбирательство.

Порядок в зале судебного заседания поддерживается также специальными должностными лицами — *судебными приставами*. В соответствии со ст. 11 Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах» судебным приставам предоставлены широкие права по обеспечению установленного порядка деятельности судов. Они выполняют распоряжения председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании, обеспечивают охрану зданий судов, совещательных комнат и судебных помещений, поддерживают общественный порядок в судебных помещениях. Кроме того, в необходимых случаях, предусмотренных законом, судебные приставы могут даже применить физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие.

Следует обратить внимание на суждение известного процессуалиста, профессора М. К. Треушникова: «Действия участников процесса в рамках предоставленных им процессуальных прав, например повторное, без достаточных оснований, заявление ходатайств,

отводов, неоднократные замечания относительно действий председательствующего и других участвующих в деле лиц, желание вновь задать вопрос, на который уже был получен ответ либо который был отведен судом, не являются нарушением порядка в судебном заседании»<sup>1</sup>.

В назначенное для разбирательства дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое гражданское дело подлежит рассмотрению.

В судебном заседании приято выделять четыре составные части: 1) подготовительную, 2) рассмотрение дела по существу, 3) судебные прения и заключения прокурора, 4) принятие и оглашение судебного решения (определения).

**Подготовительная часть судебного заседания** (ст. 160—171 ГПК РФ). В самом начале заседания суд выясняет возможность рассмотрения дела по существу или обнаруживает основания для его отложения.

В этой части заседания председательствующий:

- проверяет явку участников процесса, устанавливает их личность, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей;

- удаляет свидетелей из зала судебного заседания;

- решает, какие последствия должны наступить в связи с неявкой того или иного лица;

- объявляет состав суда, сообщает, кто участвует в процессе, и разъясняет права отвода;

- разрешает заявленный отвод или самоотвод;

- разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности;

- разрешает заявленные ходатайства.

Один из сложных вопросов в этой части судебного заседания — последствия неявки тех или иных участников. Варианты его решения таковы:

- если лица, участвующие в деле, не извещены либо извещены ненадлежащим образом (нет сведений об их извещении либо они извещены в срок, не дающий возможности подготовиться к разбирательству дела) и если имеются сомнения в надежности их извещения, суд должен отложить разбирательство дела;

- если эти лица были надлежащим образом извещены, но тем не менее не явились в суд, решающее значение приобретает уважительная либо неуважительная причина их неявки. В случае уважительной причины суд откладывает разбирательство дела. При этом стороны обязаны известить суд о причинах неявки и представить соответствующие доказательства этих причин;

<sup>1</sup> Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РСФСР / Под ред. М. К. Треушникова. — М., 2000. — С. 235.

- при неявке ответчика по неуважительным причинам суд вправе рассмотреть дело в его отсутствие;

- при вторичной неявке истца в случае, если он не просил о разбирательстве дела в его отсутствие, а ответчик не требовал рассмотрения дела по существу, суд оставляет заявление без рассмотрения (абз. 8 ст. 222 ГПК РФ);

- если обе стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились без уважительных причин по вторичному вызову, а суд не считает возможным разрешить дело по имеющимся в деле доказательствам, он оставляет заявление без рассмотрения (абз. 7 ст. 222 ГПК РФ).

Следует сказать, что являться или не являться в судебное заседание — это, по общему правилу, процессуальное право, а не обязанность сторон. Они могут просить суд рассмотреть дело в их отсутствие, известив их впоследствии о результатах разбирательства копией судебного решения. Правда, в некоторых случаях суд с учетом обстоятельств конкретного дела может признать обязательной явку сторон в суд.

При неявке в суд представителя, который был извещен заранее, суд вправе рассмотреть дело по существу и без него.

При неявке в суд свидетелей или экспертов судья должен решить, можно ли обоснованно рассмотреть дело без их участия. В противном случае разбирательство дела следует отложить, а к виновным лицам могут быть применены предусмотренные законом меры ответственности (ст. 168 ГПК РФ).

Если в подготовительной части выявятся обстоятельства, предусмотренные ст. 215 и 216 ГПК РФ, суд приостанавливает производство по делу.

Решив все подготовительные вопросы, суд переходит ко второй части судебного заседания — рассмотрению дела по существу (ст. 172-189 ГПК).

Оно начинается с доклада дела председательствующим (или народным заседателем), который дает общее представление о деле. В нем кратко излагаются существо заявленных требований, обстоятельства, на которых они основываются, а также имеющиеся возражения ответчика. Докладчик сообщает, кто и к кому предъявил иск, а также требования истца к ответчику, каковы основания этих требований.

Затем председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования и в каком размере; признает ли ответчик иск и не хотят ли стороны кончить дело мировым соглашением. Но прежде чем принять отказ истца от иска и утвердить мировое соглашение (если стороны выразили такое желание), суд разъясняет сторонам последствия совершения данных процессуальных действий, невозможность повторного обращения в суд с тождественными требованиями. Заявление истца об отказе от иска, призна-

ние иска ответчиком, условия мирового соглашения сторон заносятся в протокол судебного заседания и подписываются соответственно истцом, ответчиком, т.е. обеими сторонами.

Суд не принимает признания иска ответчиком и не утверждает мирового соглашения, если придет к выводу, что они противоречат закону или нарушают чьи-либо права и охраняемые законом интересы, о чем выносит мотивированное определение (ч. 2 ст. 39, ч. 4 ст. 173 ГПК РФ).

Если же выяснится, что стороны не согласны на примирение, суд переходит к объяснениям сторон. Последовательность этих объяснений установлена в ст. 174 ГПК РФ: сначала заслушиваются объяснения истца и третьих лиц, участвующих в деле на его стороне, далее дают объяснения ответчик и участвующие на его стороне третьи лица, а также другие лица, участвующие в деле.

Первыми выступают (если они участвуют в деле) прокурор, а также представители государственных органов, органов местного самоуправления, организаций, а также граждане, обратившиеся в суд за защитой прав и законных интересов других лиц.

Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы через суд. Судьи вправе задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в любой момент дачи ими объяснений.

Как правило, все объяснения даются в устной форме. Но если в деле имеются письменные объяснения лиц, полученные судом в порядке выполнения судебных поручений, они оглашаются председателемствующим. Это происходит и в тех случаях, когда лица, от которых получены такие объяснения, не явились в судебное заседание, а суд принял решение о рассмотрении дела в их отсутствие.

Заслушав объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, суд устанавливает порядок проверки и исследования доказательств и приступает к их рассмотрению. Как правило, сначала рассматриваются доказательства, представленные истцом, а потом доказательства ответчика.

Наиболее часто исследование доказательств начинается с допросов свидетелей. Перед допросом суд выясняет отношения свидетеля со сторонами (подп. «в» п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 14 апреля 1988 г. № 3, ч. 2 ст. 177 ГПК РФ).

Каждый свидетель допрашивается отдельно. Он предупреждается об ответственности за отказ или за дачу ложных показаний (кроме свидетелей, не достигших 16-летнего возраста), его также знакомят со ст. 51 Конституции РФ. Затем председательствующий предлагает свидетелю рассказать суду все, что ему известно по данному делу. После дачи показаний ему могут быть заданы вопросы. Первым задает вопросы лицо, по заявлению которого вызван свидетель, и его представитель, затем другие лица, участвующие в деле, и их представители. Свидетелю, вызванному по ини-

циативе суда, первым задает вопросы истец. При допросе свидетель может пользоваться письменными заметками, если его показания связаны с цифровыми и другими данными, которые трудно удержать в памяти. Эти заметки предъявляются суду и могут быть приобщены к делу, о чем судом выносится определение.

Суд может повторно допросить свидетелей, а также провести очную ставку между ними для выяснения противоречий в показаниях. Допрошенные свидетели остаются в зале судебного заседания до окончания разбирательства дела, если суд не разрешит им удалиться раньше.

Особые правила установлены для допроса несовершеннолетних свидетелей. При допросе свидетелей в возрасте до 14 лет, а по усмотрению суда и в возрасте до 16 лет в судебное заседание вызываются педагог, а в случае необходимости — и родители или другие законные представители. Они с разрешения председательствующего могут задавать несовершеннолетнему свидетелю вопросы, а также высказывать свое мнение относительно его личности и содержания данных им показаний. В исключительных случаях, если это необходимо для установления обстоятельств дела, на время допроса несовершеннолетнего свидетеля из зала судебного заседания могут быть удалены то или иное лицо, участвующее в деле, или кто-либо из граждан, присутствующих в зале судебного заседания. Лицу, участвующему в деле, после его возвращения в зал судебного заседания сообщается содержание показаний этого свидетеля и предоставляется возможность задать ему вопросы. После допроса несовершеннолетнего свидетеля ему разрешается удалиться, если суд не признает необходимым его присутствие в зале судебного заседания.

Во время исследования обстоятельств дела в судебном заседании оглашаются также показания свидетелей, собранные в порядке судебных поручений и обеспечения доказательств, составленные ранее протоколы допроса свидетелей в месте их пребывания и протоколы, составленные в суде при отложении разбирательства дела.

Исследование письменных и вещественных доказательств производится по правилам ст. 181 — 184 ГПК РФ. Если эти доказательства громоздки и не могут быть доставлены в суд, то суд выносит определение о производстве их осмотра на месте.

В целях сохранения тайны переписки, телеграфных сообщений, конфиденциальной информации доказательства, содержащиеся в переписке, телеграфных сообщениях, на аудио- и видеозаписях, могут быть оглашены и исследованы в закрытом судебном заседании.

В случае заявления о подложности доказательств суд может для проверки этого заявления назначить экспертизу или предложить сторонам представить иные доказательства.

Заключение эксперта зачитывает либо председательствующий, либо эксперт, если он присутствует в зале судебного заседания. Для разъяснения тех или иных моментов эксперту могут задаваться вопросы.

В необходимых случаях при осмотре письменных или вещественных доказательств, а также при воспроизведении аудио- или видеозаписи, назначении экспертизы, допросе свидетелей, принятии мер по обеспечению доказательств суд может привлекать специалистов для получения консультаций, пояснений и оказания непосредственной технической помощи (фотографирования, составления планов и схем, отбора образцов для экспертизы, оценки имущества).

В конце исследования доказательств дают заключения прокурор, представители государственных органов и органов местного самоуправления, которые участвуют в процессе в соответствии с ч. 3 ст. 45 и ст. 47 ГПК РФ именно для дачи заключения.

После этого председательствующий спрашивает у лиц, участвующих в деле, и их представителей о желании чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких заявлений суд переходит к третьей части судебного заседания — **судебным прениям**, состоящим из речей лиц, участвующих в деле, и их представителей. Порядок этих выступлений определен в ст. 190 ГПК РФ. После произнесения речей всеми участниками прений последние могут выступить вторично с репликой в связи со сказанным в речах. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и его представителю.

Участники судебных прений не вправе в своих выступлениях ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснялись, а также на доказательства, которые не исследовались в этом судебном заседании. Если же они объявляются, то суд может возобновить рассмотрение дела по существу, о чем он выносит определение. После дополнительного исследования новых обстоятельств судебные прения и заключение прокурора происходят в общем порядке (ст. 191 ГПК РФ).

Четвертая часть судебного заседания — **принятие и объявление решения** (ст. 192—193 ГПК РФ). После судебных прений и заключения прокурора суд удаляется в совещательную комнату для принятия решения.

В это время в совещательную комнату никто, кроме состава суда, не должен входить или звонить.

Работа суда при принятии решения регламентируется ст. 15, 194, 196 и 198 ГПК РФ. Суд обязан в нормативно установленной последовательности оценить доказательства; определить, какие из существенных для дела обстоятельств установлены и какие не установлены, каковы правоотношения сторон; юридически квалифицировать установленный фактический состав и тем самым оп-

ределить закон, подлежащий применению; установить, подлежит ли заявленное требование удовлетворению.

Помимо этого в совещательной комнате суд обязательно должен решить вопросы: подлежит ли решение немедленному исполнению, может ли его исполнение быть обеспечено либо отсрочено или рассрочено. В необходимых случаях суд определяет способ и порядок исполнения, и, кроме того, распределяет между сторонами судебные расходы.

Если же суд признает необходимым выяснить новые обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела, или исследовать новые доказательства, он выносит определение о возобновлении судебного разбирательства. После окончания возобновленного разбирательства (т.е. рассмотрения дела по существу) суд вновь заслушивает судебные прения, а затем удаляется в совещательную комнату для принятия решения.

Само решение излагается в письменном виде и подписывается всеми судьями, в том числе и судьей, оставшимся при особом мнении.

Решение выносится немедленно после разбирательства дела и совещания суда. В исключительных случаях по особо сложным делам составление мотивированного решения может быть отложено на срок до пяти дней, но резолютивная часть решения должна быть оглашена на том же заседании, на котором началось разбирательство дела (ст. 199 ГПК РФ).

Вынесенное по делу решение объявляется публично. Председательствующий устно разъясняет содержание решения, порядок и сроки его обжалования. После этого судебное заседание объявляется закрытым.

По заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе суд может вынести и дополнительное решение в следующих трех случаях (ст. 201 ГПК РФ):

1) если по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснения, не было принято решение суда;

2) если суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действие, которое обязан совершить ответчик;

3) если судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

В случае неясности решения суд вправе разъяснить решение, не изменяя его содержания (ст. 202 ГПК). Вопрос о разъяснении решения разрешается в судебном заседании, и по нему выносится определение, на которое может быть подана частная жалоба.

Исполнение решения суда производится сразу же после вступления его в законную силу. Исключение составляет только случай немедленного исполнения в порядке, установленном федераль-

ным законом. Так, согласно ст. 211 ГПК РФ немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда о:

- взыскании алиментов;
- выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- восстановление на работе;
- включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума.

В других случаях суд вправе по просьбе истца обратиться к немедленному исполнению, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться невозможным. При этом вопрос о немедленном исполнении решения суда может быть рассмотрен одновременно с принятием решения. На определение суда о немедленном исполнении решения суда может быть подана частная жалоба, однако это не приостанавливает исполнение этого определения.

Иногда производство по делу заканчивается без вынесения решения. Есть два способа окончания процесса без вынесения решения: прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения.

Первый способ: дело заканчивается без разрешения по существу и без возможности рассмотрения данного дела в будущем. Как правило, это связано с отсутствием права на предъявление иска. Статья 220 ГПК РФ содержит исчерпывающий перечень оснований, по которым дело может быть прекращено производством как в стадии судебного разбирательства, так и при его подготовке к судебному разбирательству. Такими основаниями являются:

1) дело не подлежит рассмотрению и разрешению в суде в порядке гражданского судопроизводства;

2) имеется вступившее в законную силу и принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда или определение суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска или утверждением мирового соглашения сторон;

3) истец отказался от иска и отказ принят судом;

4) стороны в этом производстве заключили мировое соглашение и оно утверждено судом;

5) имеется ставшее обязательным для сторон, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, за исключением случаев, когда суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

6) после смерти гражданина, являвшегося одной из сторон по делу, спорное правоотношение не допускает правопреемство или ликвидация организации, являвшейся одной из сторон по делу, завершена.

Второй способ — оставление заявления без рассмотрения — представляет собой окончание рассмотрения дела без разрешения его по существу, но с сохранением возможности рассмотрения иска в будущем.

Все основания оставления иска без рассмотрения принято делить на три группы:

1) обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка предъявления иска. Суд оставляет заявление без рассмотрения, если:

- истцом не соблюден установленный для данной категории дел порядок предварительного внесудебного разрешения дела и возможность применения этого порядка не утрачена;

- заявление подано недееспособным лицом;

- заявление от имени заинтересованного лица подано лицом, не имеющим полномочия на ведение дела;

- в производстве этого же или другого суда имеется дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

- имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения дела в суде.

Во всех этих случаях речь идет об ошибке, допущенной на стадии возбуждения гражданского дела, исправить которую можно, оставив заявление без рассмотрения при подготовке дела к разбирательству либо на стадии судебного разбирательства;

2) неявка сторон. Заявление оставляется без рассмотрения, если:

- стороны, не просившие о разбирательстве дела в их отсутствие, не явились без уважительных причин по вторичному вызову, а суд не считает возможным рассмотреть дело по имеющимся в деле материалам;

- истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явился в суд по вторичному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу;

3) обстоятельства, появление которых препятствует дальнейшему рассмотрению дела в силу прямого указания закона. К числу таковых относится, например, возникновение спора о праве в делах особого производства (ч. 3 ст. 263 ГПК РФ).

Как правило, дело должно разрешаться в одном судебном заседании. Однако в процессе его рассмотрения могут возникнуть обстоятельства, препятствующие разрешению дела в начавшемся судебном разбирательстве. Например, может появиться необходимость в истребовании дополнительных доказательств, привлечении к участию в деле третьих лиц и т. п. В этих случаях суд должен отложить разбирательство, т. е. перенести судебное заседание на другой срок, назначив конкретный день слушания дела с учетом

времени для истребования доказательств, вызова новых участников процесса и т. п.

Отложение дела слушанием отличается от перерыва в судебном заседании, поскольку при отложении дела разбирательство по нему начинается сначала, а после перерыва — с того момента, на котором оно было прервано.

Основаниями к отложению судебного разбирательства являются: неявка по уважительным причинам кого-либо из лиц, участвующих в деле; отсутствие сведений об их извещении либо несвоевременное их извещение; необходимость замены ненадлежащего ответчика; предъявление встречного иска в судебном заседании, истребование дополнительных доказательств. Откладывая судебное разбирательство, суд выносит определение, в котором указывает причины, по которым было отложено судебное разбирательство, и меры, которые должны быть приняты, чтобы дело могло быть рассмотрено вновь в следующем заседании, а также назначает день нового заседания. Данное определение обжалованию не подлежит.

Приостановление производства по данному делу означает перенесение его на неопределенный срок в силу обстоятельств, препятствующих его немедленному рассмотрению.

В судебной практике существует две группы оснований к приостановлению производства по делу: обязательные и факультативные.

Согласно ст. 215 ГПК РФ суд обязан приостановить производство по делу в случаях:

- смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство, или реорганизации юридических лиц, которые являются сторонами в деле или третьими лицами с самостоятельными требованиями относительно предмета спора;

- утраты стороной дееспособности. Причем важен тот факт, что дееспособность была утрачена уже после возбуждения дела. Это обстоятельство подтверждается решением суда о признании лица недееспособным. Если же во время разбирательства будет установлено, что иск был предъявлен уже недееспособным лицом, то суд оставляет заявление без рассмотрения (абз. 3 ст. 222 ГПК РФ);

- участия ответчика в боевых действиях, выполнения им задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или просьбы истца, находящегося в таких же обстоятельствах;

- невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в гражданском, уголовном или административном порядке в том случае, если акты по другому делу обязательны для суда, рассматривающего данное гражданское дело, и должны учитываться при его разрешении.

Кроме того, в соответствии со ст. 103 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» в период с момента вынесения решения суда об обращении в Конституционный Суд РФ производство по делу или исполнение вынесенного судом решения приостанавливается.

При факультативных основаниях производство по делу приостанавливается судом с учетом конкретных обстоятельств. Одни и те же обстоятельства в одних случаях могут препятствовать разрешению дела, в других — нет.

В ст. 216 ГПК РФ говорится о том, что суд может по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе приостановить производство по делу в пяти случаях.

При устранении обстоятельств, послуживших основанием приостановления, производство по делу в соответствии со ст. 219 ГПК РФ возобновляется либо по просьбе заинтересованного лица, либо по инициативе суда.

Любое процессуальное действие, а также весь ход судебного разбирательства должен фиксироваться в *протоколе* — особого рода письменном доказательстве происшедшего судебного разбирательства по делу. По широко распространенному выражению, судебный протокол — «зеркало» судебного заседания. Ведение протокола — обязательное условие осуществления судопроизводства, без него любые результаты судебного разбирательства юридически ничтожны, а судебное решение обязательно подлежит отмене (пп. 7 ч. 2 ст. 364 ГПК РФ). Это связано с тем, что в судебном протоколе закрепляются: акты осуществления судебной власти; юридически значимые действия сторон и других лиц, участвующих в деле; доказательства по делу.

Таким образом, протоколируется весь ход судебного разбирательства. Протокол — одна из гарантий реализации судебных прав участниками состязательного процесса. С учетом содержания протокола оценивается законность и обоснованность поставленного судебного решения. На основании протокола вышестоящие судебные инстанции осуществляют контроль за судебными разбирательствами конкретных гражданских дел.

Секретарь судебного заседания протоколирует не только судебные заседания, но и отдельные процессуальные действия, совершенные вне них.

В протоколе отмечается дата и место судебного заседания, состав суда, наименование дела, сведения о явке участников судопроизводства, их объяснения, показания, заключения и прения, а также все распоряжения и определения суда, выносимые в заседании, сведения об оглашении вынесенных постановлений и их разъяснений, некоторые другие сведения, перечисленные в ст. 229 ГПК РФ, причем этот перечень не является исчерпывающим.

Протокол судебного заседания составляется в судебном заседании или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания. С ним вправе ознакомиться лица, участвующие в деле, их представители; в 5-дневный срок со дня подписания они могут подать письменные замечания относительно допущенных неправильностей или неполноты, после чего председательствующий вправе заверить обоснованность этих замечаний. В течение пяти дней со дня подачи замечаний судья, председательствующий в судебном заседании, должен их рассмотреть и либо, согласившись с ними, удостоверить их правильность, либо вынести мотивированное определение об их полном или частичном отклонении. Но в любом случае эти замечания приобщаются к делу.

## § 17. Заочное производство

Нередко ответчик по разным причинам субъективного порядка (например, для того, чтобы затянуть рассмотрение дела) не является в судебное заседание, хотя и был надлежащим образом уведомлен о времени и месте его проведения. Ранее (до 1995 г.) в подобных случаях суд был вынужден по нескольку раз откладывать слушание дела, что не лучшим образом сказывалось на качестве судопроизводства.

С 1995 года в гражданский процесс введен институт заочного производства. Теперь суд может обоснованно рассматривать и разрешать гражданские дела и в отсутствие ответчика.

О рассмотрении дела в таком порядке выносится определение. Оно выносится в первом судебном заседании после того, как секретарь судебного заседания доложил суду о неявке ответчика и о том, что ответчик был надлежащим образом извещен о времени и месте судебного заседания, а также о том, что ответчик не просил о рассмотрении дела в его отсутствие. После этого суд разъясняет истцу его право на разбирательство дела в порядке заочного производства. При этом он указывает на некоторые ограничения средств исковой защиты в этом случае: истец в заочном производстве не вправе изменять предмет или основание иска, а также увеличивать размеры своих исковых требований. При согласии истца суд выносит упомянутое определение. Однако если по делу выступает несколько ответчиков, а некоторые из них явились в судебное заседание, заочное производство не проводится. В этом случае суд вынужден отложить рассмотрение дела и назначить новую дату судебного заседания. Оно откладывается и тогда, когда сам истец не согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства.

Процессуальный закон предусматривает шесть обязательных условий рассмотрения дела в порядке заочного производства:

1) ответчик надлежащим образом извещен о времени и месте судебного заседания, но в суд не явился;

2) ответчик не явился в суд без уважительных причин;

3) ответчик не просил суд о рассмотрении дела в его отсутствие;

4) все ответчики, надлежащим образом извещенные о времени и месте судебного заседания, не явились в суд без уважительных причин и не просили суд о рассмотрении дела в их отсутствие;

5) истец согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства;

6) истец не изменяет предмет или основание иска и не увеличивает размер своих исковых требований.

Если хотя бы одно из перечисленных условий отсутствует, заочное производство не допускается.

В заочном производстве судебное заседание проводится в общем порядке, здесь также исследуются доказательства, представляемые лицами, участвующими в деле, учитываются их доводы и принимается решение, которое именуется заочным.

Содержание заочного решения определяется правилами ст. 198 ГПК РФ с учетом разъяснений, данных в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 февраля 2003 г. № 23 «О судебном решении». Вместе с тем имеется одна особенность такого решения. В его резолютивной части должны быть указаны срок и порядок подачи заявления об отмене заочного решения. Это означает, что ответчику предоставляется два варианта оспаривания этого решения. Он может подать заявление с просьбой об отмене решения суда, а может обратиться с апелляционной или кассационной жалобой в общем порядке.

Копии заочного решения высылаются не позднее чем в течение трех дней со дня его принятия с уведомлением о вручении:

1) неявившемуся ответчику, 2) истцу, который тоже не явился в судебное заседание, но просил суд рассмотреть дело в его отсутствие.

Со дня вручения ответчику копии заочного решения суда он вправе в течение семи дней подать в этот же суд заявление об отмене этого решения. В таком заявлении должны содержаться помимо общеобязательных реквизитов обстоятельства, свидетельствующие об уважительности причин неявки ответчика в судебное заседание, о которых он не имел возможности своевременно сообщить суду, доказательства, подтверждающие эти обстоятельства, а также обстоятельства и доказательства, которые могут, по мнению ответчика, повлиять на содержание обжалуемого им заочного решения суда. Это заявление государственной пошлиной не облагается.

Приняв заявление, суд после извещения всех соответствующих лиц, участвующих в деле, в течение десяти дней обязан его рассмотреть. Если он не установит оснований для отмены своего заочного решения, то выносит определение об отказе в удовлетворении заявления ответчика. Данное определение может быть обжаловано в апелляционном (кассационном) порядке в течение десяти дней со дня его вынесения.

Если же суд удовлетворил заявление ответчика, он выносит определение об отмене заочного решения и возобновлении рассмотрения дела по существу в том же или ином составе судей. Принятое при новом рассмотрении дела решение суда уже не является заочным. Поэтому ответчик не вправе повторно подавать заявление о пересмотре этого решения.

Заочное решение суда вступает в законную силу по истечении сроков его обжалования, если ни от одной из сторон не поступили на него жалобы.

## § 18. Постановления суда первой инстанции

При рассмотрении и разрешении гражданских дел суд первой инстанции высказывает свое мнение по отдельным вопросам и по всему делу; это мнение изъявляет волю суда. Такое волеизъявление суда носит императивный, властный характер и облекается в определенную процессуальную форму — в форму судебного постановления.

*Судебное постановление* — это общее название властных суждений и волеизъявлений суда, которые воплощаются в три официальные формы: судебные приказы, решения суда, определения суда.

Сам термин «постановление» достаточно многозначен. Так, в ранее действовавшем ГПК РСФСР (ст. 189) суд после прений и заключения прокурора удалялся в совещательную комнату для постановления решения. В данном контексте этот термин был синонимичен выражению «для принятия решения», который, по-видимому, более правилен; новый ГПК РФ поэтому использует именно такое словосочетание (ст. 192).

Кроме того, под термином «постановление» ранее понимались:

- всякие решения, принятые судьей единолично;
- решения президиумов и пленумов судов при пересмотре приговоров, решений, определений и постановлений, вступивших в законную силу;
- акты Пленумов Верховных Судов (СССР, РСФСР и РФ), содержащие руководящие разъяснения по вопросам применения законодательства.

В ныне действующем гражданском процессуальном законодательстве под термином «судебное постановление» понимаются только три акта — судебный приказ, решение суда и определение суда<sup>1</sup>.

Применительно к волеизъявлению суда первой инстанции употребляются все эти три термина, строго разграниченные между собой.

В соответствии с ч. 1 ст. 121 ГПК РФ постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, выносится в форме **судебного приказа**. Это разновидность судебного решения, принятого в упрощенном порядке. Судебный приказ выносится мировым судьей. О его отличиях от полноценного судебного решения говорилось в § 13 данного учебника. В соответствии с ч. 1 ст. 194 ГПК РФ постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу, принимается именем Российской Федерации в форме **решения**<sup>2</sup>. В соответствии с ч. 1 ст. 224 ГПК РФ постановления суда первой инстанции, которыми дело не разрешается по существу, выносятся в форме **определений**.

Итак, **судебное решение** — это акт правосудия, подтверждающий наличие или отсутствие конкретных правоотношений или юридических фактов, предписывающий обязанным лицам действовать определенным образом, обязательный для всех акт, которым гражданское дело разрешается по существу.

**Судебное определение** — постановление суда первой инстанции, которым разрешаются отдельные вопросы, возникающие в связи с разбирательством гражданского дела.

В решениях содержится ответ суда на основной вопрос гражданского спора или на заявление по делам неискового производства.

В определениях разрешаются все иные (иногда побочные) вопросы, возникающие в ходе такого разбирательства; они могут быть как материального, так и процессуального характера.

Решение заканчивает разбирательство дела в суде первой инстанции, а определение разрешает лишь отдельные вопросы, связанные с ходом гражданского процесса. Только некоторые опре-

<sup>1</sup> Примечательно, что арбитражное процессуальное законодательство использует несколько иную терминологию. Вместо «судебных постановлений» здесь говорится о «судебных актах арбитражного суда», которые принимаются в форме **решений, постановлений и определений** (ст. 15 АПК РФ).

<sup>2</sup> Существует, правда, одно исключение. Суд апелляционной инстанции, отменяя решение мирового судьи, может принять постановление в форме **апелляционного решения**, которое заменяет полностью или в части решения мирового судьи (абз. 3 ст. 328, ч. 1 ст. 329 ГПК РФ). Вероятно, это все же терминологическая погрешность, поскольку суд кассационной инстанции в аналогичном случае также принимает новое решение, которое именуется **определением** (абз. 4 ст. 361, ч. 1 ст. 366 ГПК РФ). А суд надзорной инстанции в подобном случае принимает новое **судебное постановление**, которое тем не менее именуется **определением** (пп. 5 ч. 6 ст. 386, ч. 1 ст. 390 ГПК РФ).

деления завершают производство в суде первой инстанции (прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения).

Судебное решение излагается только в письменной форме. Определения суда тоже в основном излагаются письменно. Однако при разрешении несложных вопросов суд или судья может выносить определения, не удаляясь в совещательную комнату, поэтому такого рода определения излагаются устно: они лишь фиксируются в протоколе судебного заседания (ч. 2 ст. 224 ГПК РФ).

Структура судебного решения строго определена законом. В соответствии со ст. 198 ГПК РФ решение суда первой инстанции состоит из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

*Вводная часть* содержит следующие сведения:

- время и место вынесения решения (если дело рассматривалось несколько дней или в выездной сессии, то это также указывается во вводной части);
- наименование суда первой инстанции, вынесшего решение;
- фамилии и инициалы судей, секретаря судебного заседания, других лиц, участвующих в деле, представителей;
- в каком (открытом или закрытом) судебном заседании рассмотрено дело;
- предмет спора или заявленное требование.

Если иск (заявление) предъявлен прокурором либо субъектом, упомянутым в ч. 1 ст. 46 ГПК РФ, то во вводной части указывается, в интересах какого лица он предъявлен.

*Описательная часть* содержит:

- указания на требования истца (истцов); содержание исковых требований должно быть отражено в этой части решения в соответствии с исковым заявлением; если же в ходе судебного разбирательства истец изменил предмет, основание иска, его размер, то об этом тоже указывается в описательной части решения;
- возражения ответчика, если таковые имеются; здесь следует указать, каким образом он возражает: то ли просто отрицает претензии истца, то ли предъявляет встречный иск; тогда в описательной части указываются соответственно либо основания возражения ответчика, либо предмет и основание встречного иска. Если же ответчик признал иск полностью или частично, это также указывается в описательной части решения;
- объяснения других лиц, участвующих в деле: третьих лиц, прокурора и др.

*Мотивировочная часть* содержит следующие сведения:

- обстоятельства дела, установленные судом;
- доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах;

- доводы, по которым суд отвергает те или иные доказательства;

- законы, которыми руководствовался суд.

Таким образом, в мотивировочной части суд определяет, какие именно обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены им, а какие — не установлены. В этой части он излагает свои соображения по поводу всех имеющих юридическое значение для дела фактов. Затем он оценивает доказательства, делая это по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств в совокупности (ст. 67 ГПК РФ).

В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части может быть указано только на признание иска и принятие его судом.

В случае отказа в иске в связи с признанием неуважительными причин пропуска срока исковой давности или срока обращения в суд в мотивировочной части указывается только на установление судом данных обстоятельств.

В мотивировочной части должно быть дано и правовое обоснование решения. Причем многие юристы полагают, что в решении суд должен указать не только статью нормативного акта, в которой закреплена подлежащая применению норма, но и привести ее полное содержание, а также аргументировать, почему подлежит применению именно эта норма, а не какая-либо другая. Суд не только указывает нормы процессуального и материального права, но в некоторых случаях ссылается и на постановления пленумов Верховных Судов РСФСР и РФ, содержащие разъяснения по вопросам применения той или иной нормы права, а также на постановления Конституционного Суда РФ.

Однако благое пожелание ученых, рекомендующих приводить в решении полное содержание правовой нормы, подлежащей применению, на практике не применяется. Обычно в решении только указываются эти нормы. По-видимому, это происходит по нескольким причинам: а) установившаяся практика; б) недостаток времени; в) не совсем правильно применяемый юридический афоризм: *Jura novit curia* — «Суд сам знает законы». Этот афоризм в действительности употребляется, чтобы подчеркнуть: в обязанность сторон не входит ни излагать, ни толковать законы. Но в решении суда, конечно же, следует при необходимости изложить и истолковать норму права, на которую опирается суд в своих выводах.

Таким образом, мотивировочная часть содержит фактическое и правовое обоснование решения. Применяя материальный закон, суд в мотивировочной части должен также исходить из общих начал и смысла гражданского законодательства, требований добросовестности, разумности и справедливости, применяя в необхо-

димых случаях аналогию закона либо права (ст. 6 ГК РФ). В случае же отсутствия нормы процессуального права, регулирующей отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, суд применяет норму, регулирующую сходные отношения (аналогия процессуального закона), а при ее отсутствии действует по аналогии процессуального права (ч. 4 ст. 1 ГПК РФ).

*Резолютивная часть* содержит следующие сведения:

- вывод суда об удовлетворении иска либо об отказе в его удовлетворении полностью или в части; Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении» специально разъяснил, что выводы должны быть исчерпывающими и вытекающими из установленных в мотивировочной части фактических обстоятельств;

- указание на распределение судебных расходов;
- указание на срок и порядок обжалования решения.

В резолютивной части решения об удовлетворении исковых требований должно быть точно указано, что именно, с кого и в чью пользу присуждено. При отказе в заявленных требованиях полностью или частично следует точно указать, кому, в отношении кого и в чем отказано.

Указывая на распределение судебных расходов, суд, кроме того, должен определить и судьбу вещественных доказательств, исследованных по делу.

Если суд устанавливает срок и определенный порядок исполнения решения либо обращает решение к немедленному исполнению или принимает меры к обеспечению его исполнения, то все это он обязан специально указать в резолютивной части (ст. 204 ГПК РФ).

Под немедленным исполнением судебного решения понимается его исполнение до вступления в законную силу. Немедленно исполняются только решения о присуждении. Потребность в немедленном исполнении вызывается неотложностью удовлетворения законного требования истца.

Решения, по которым допускается немедленное исполнение, делятся на две группы: а) решения, немедленное исполнение которых в силу закона обязательно во всех случаях (ст. 211 ГПК РФ); б) решения, вопрос о немедленном исполнении которых решается судом в каждом конкретном случае, исходя из индивидуальных особенностей и обстоятельств дела (ст. 212 ГПК РФ).

Предписание суда о немедленном исполнении решения должно содержаться в резолютивной части решения. Причем если на такое предписание поданы частная жалоба либо частный протест, то это не приостанавливает немедленного его исполнения (ч. 3 ст. 212 ГПК РФ).

В резолютивной части решения о присуждении денег необходимо указать точную сумму, подлежащую взысканию. При удов-

летворении нескольких требований о взыскании денег с одной стороны в пользу другой суд должен указать в решении точную сумму, подлежащую взысканию по каждому требованию, а также общую сумму взыскиваемого.

В резолютивной части решения о присуждении имущества в натуре необходимо указать, кому конкретно и какое имущество присуждается, а также его стоимость, которая должна быть взыскана с ответчика, если при исполнении решения присужденного имущества в натуре не окажется.

В резолютивной части решения, обязывающего ответчика совершить определенные действия, не связанные с передачей имущества или денег, необходимо указать, что если ответчик не исполнит решение в течение установленного срока, то истец вправе произвести эти действия за счет ответчика со взысканием с него необходимых расходов. Если указанные действия могут быть совершены только ответчиком, суд устанавливает в решении срок, в течение которого решение должно быть исполнено (ст. 206 ГПК РФ).

При вынесении решения в пользу нескольких истцов суд указывает, в какой доле оно относится к каждому из них, или указывает, что право взыскания является солидарным.

При вынесении решения против нескольких ответчиков суд указывает, в какой доле каждый из ответчиков должен выполнить решение, или указывает, что их ответственность является солидарной (ст. 207 ГПК).

В конце резолютивной части решения суд указывает порядок и срок обжалования решения.

К судебному решению предъявляется ряд требований. Оно должно быть:

- законным;
- обоснованным;
- определенным;
- безусловным;
- полным.

Суть *законности* судебного решения состоит в том, что оно должно быть вынесено в строгом соответствии с нормами материального права, подлежащими применению по данному делу, а также в соответствии с процессуальными нормами. Для того чтобы решение было законным, суд должен найти в законодательстве именно ту правовую норму, которая регулирует данное общественное отношение. Для этого необходимо дать правильную юридическую квалификацию фактическим взаимоотношениям сторон.

Выбрав норму, суд должен проверить ее юридическую силу, убедиться, что она является в настоящее время действующей.

Если суд применяет подзаконные акты, то он обязан проверить их законность, т. е. установить, изданы ли они надлежащими

органами и не противоречат ли нормативным актам вышестоящих органов, а тем более законам (если указ Президента РФ или постановление Правительства РФ противоречит ГК РФ или иному закону, то применяется ГК РФ или закон — п. 5 ст. 3 ГК РФ).

В случае отсутствия конкретного закона, прямо регулирующего спорное отношение, либо отсутствия применимого к нему обычая делового оборота к такому отношению (если это не противоречит его существу) применяется законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования аналогии закона спорное отношение может регулироваться исходя из общих правил и смысла российского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости (ст. 6 ГК РФ и ст. 1 ГПК РФ).

Аналогия в праве — это применение к общественным отношениям, требующим правового регулирования, но не предусмотренным прямо законом или подзаконным актом, правовых норм, регулирующих сходные отношения (аналогия закона), а при отсутствии и таких норм — общих начал и принципов правового регулирования соответствующей отрасли права или правового института (аналогия права). Таким образом, аналогия в праве служит средством разрешения конкретных дел при наличии пробела в праве, т.е. когда определенный вопрос должен решаться юридическими средствами, но такое его разрешение не предусмотрено законодательством или предусмотрено не полностью.

Поскольку пробелы в праве объективно возможны, а в некоторых случаях и неизбежны, применение аналогии в принципе оправданно, но ограничено.

*Обоснованным* считается решение, в котором выводы суда об обстоятельствах дела соответствуют действительным взаимоотношениям сторон. Решение будет обоснованным, если:

- суд полно определит круг юридических фактов, имеющих значение для дела, и о наличии либо отсутствии каждого из них выскажет свои суждения в решении;
- выводы суда о наличии либо отсутствии имеющих юридическое значение фактов будут основаны на исследованных в судебном заседании доказательствах;
- доказательства, на которых основаны выводы суда, являются достоверными (вопрос о достоверности одних и недостоверности других доказательств решается судом после оценки их в совокупности);
- суд из установленных фактов сделает правильные выводы о взаимоотношениях сторон.

*Определенным* является решение суда, в котором четко решен вопрос о наличии или отсутствии прав и обязанностей сторон относительно материального объекта спорного правоотношения.

В решении суд должен точно указать, кто имеет права, а кто несет обязанности.

Из требования определенности вытекает недопустимость альтернативных решений. В ходе судебного разбирательства из ряда альтернативных требований сторона должна выбрать одно определенное, по поводу которого суд и выносит решение. Вместе с тем недопустимость альтернативных решений не исключает возможности вынесения судом решений факультативных, в которых суд предусматривает замену одного присуждения другим на случай невозможности его исполнения

Решение должно быть *безусловным*, т. е. не содержать в себе условий, от наступления или ненаступления которых зависит его исполнение. Условность решения является основанием его отмены.

Решение должно быть *полным*, т.е. в нем должны быть даны ответы на все заявленные требования и разрешены все иные вопросы, которые в силу закона суд обязан рассмотреть при вынесении решения.

Как только решение вынесено, оно приобретает качество неизменяемости, т.е. как бы отчуждается от властного органа (суда), который его вынес. Отменить или изменить вынесенное решение суд не вправе (ч. 1 ст. 200 ГПК РФ), за исключением заочного решения суда (ст. 241, 242 ГПК РФ).

Допущенные ошибки исправляются вышестоящим судом. Однако некоторые недостатки закон все же разрешает исправить суду первой инстанции. К ним относятся:

- исправление опечаток и явных арифметических ошибок в решении;
- вынесение дополнительного решения;
- разъяснение решения;
- отсрочка и рассрочка исполнения решения.

Ошибки и опечатки, замеченные во время написания решения, могут быть исправлены; такие исправления в тексте решения удостоверяются подписями судей (ч. 2 ст. 197 ГПК РФ). После оглашения решения внесение исправлений и дополнений в его текст не допускается.

Однако допущенные в решении опечатки и явные арифметические ошибки могут быть исправлены и после оглашения решения суда как по инициативе самого суда, так и по заявлению лиц, участвующих в деле. Вопрос о внесении исправлений разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте заседания, однако их неявка не является препятствием для рассмотрения вопроса о внесении изменений. Внесение исправлений в решение осуществляется путем вынесения определения, на которое может быть подана частная жалоба (ст. 200 ГПК РФ).

Внесение исправлений в указание размера взыскиваемых сумм, числа и меры присуждаемых вещей допускается лишь в том случае, когда неточность является следствием случайной ошибки в подсчетах или описки.

Под видом исправления описок и явных арифметических ошибок суд, вынесший решение, не может вносить изменения иного характера, в частности изменять первоначальный вывод по делу.

В трех случаях суд по своей инициативе или по заявлению лиц, участвующих в деле, может вынести дополнительное решение:

- если по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представили доказательства и дали объяснения, не было принято решение суда;

- если суд, разрешив вопрос о праве, не указал размер присужденной суммы, имущество, подлежащее передаче, или действий, которые обязан совершить ответчик;

- если судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о вынесении дополнительного решения может быть поставлен в течение 10 дней со дня вынесения основного решения (если оно не обжаловано). Вопрос этот рассматривается судом с соблюдением всех правил гражданского судопроизводства. Дополнительное решение так же, как и основное, может быть обжаловано в кассационном порядке.

В случае если суд вынесет определение об отказе в вынесении дополнительного решения, то на это определение может быть подана частная жалоба.

Если в судебном решении имеются какие-либо неясности (например, взаимоисключающие положения), то суд по заявлению лиц, участвующих в деле, или по представлению судебного пристава-исполнителя в судебном заседании разъясняет решение и выносит об этом определение. На это определение может быть подана частная жалоба.

Следует отметить, что разъяснение решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

При разъяснении решения суд не вправе изменять его содержание или разрешать вопросы, которые не были рассмотрены при разбирательстве дела.

Суд, принявший решение по делу, вправе по заявлению лиц, участвующих в деле, исходя из имущественного положения сторон или других обстоятельств отсрочить или рассрочить исполнение решения, а также изменить способ и порядок его исполнения (ст. 203 ГПК РФ).

Отсрочка — это перенесение установленного законом срока исполнения решения на более поздний. Рассрочка — это распределение исполнения решения по частям в несколько сроков. Изменение способа и порядка исполнения связано, как правило,

с отказом должника выполнить действия, к совершению которых его обязал суд. В этом случае суд может изменить способ и порядок исполнения, взыскав с ответчика расходы, понесенные истцом при выполнении решения (ст. 206 ГПК РФ). Данное процессуальное правило основано на материальном законе (ст. 397 ГК РФ «Исполнение обязательств за счет должника»).

Решение суда вступает в законную силу, как только истечет срок его апелляционного или кассационного обжалования, если такового не последовало. Если же на решение суда подана жалоба или принесено соответствующее представление прокурора, то оно вступает в законную силу сразу же после рассмотрения дела в суде второй инстанции в случае оставления его этим судом без изменения.

После вступления решения суда в законную силу оно приобретает ряд свойств, а именно:

1) становится обязательным для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, организаций, граждан и подлежит неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации (ч. 2 ст. 13 ГПК РФ). Согласно устоявшемуся в гражданской процессуальной теории взгляду законная сила судебного решения имеет свои объективные и субъективные пределы. Объективный предел ограничивает действие законной силы решения суда только теми правоотношениями, которые являются предметом судебного разбирательства. Субъективные пределы определяют круг лиц, на которых распространяется законная сила судебного решения; в их число входят лица, участвующие в деле, и их правопреемники<sup>1</sup>. В связи с этим обязательность судебного решения не лишает права заинтересованных лиц, не участвовавших в деле, обратиться в суд, если таковым нарушаются их права и законные интересы (ч. 4 ст. 13 ГПК РФ);

2) становится неопровержимым: его уже нельзя обжаловать в апелляционном или кассационном порядке, а возможно только пересмотреть в порядке надзора, да и то лишь в течение года со дня вступления в законную силу (ч. 2 ст. 376 ГПК РФ);

3) приобретает свойство исключительности: все лица, участвующие в деле, и их правопреемники не могут вновь заявлять в суде те же иски и требования на том же основании, а также оспаривать в другом гражданском процессе установленные судом факты и правоотношения (ч. 2 ст. 209 ГПК РФ).

Судебные постановления суда первой инстанции, которыми дело не разрешается по существу, именуются определениями. Их

<sup>1</sup> См.: Решетникова И. В., Ярков В. В. Гражданский процесс: Курс лекций. — 3-е изд., перераб. — М., 2004. — С. 208; Лебедев М. Ю., Чепцов Д. Е., Франциферов А. Ю. Гражданский процесс: Краткий курс лекций. — М., 2004. — С. 140.

достаточно много и потому юристы предпринимают попытки классифицировать их по различным критериям.

1. Определения, заканчивающие процесс урегулированием спора, так называемые *заключительные* определения; основания для вынесения которых перечислены в ст. 220 ГПК РФ.

2. Определения, препятствующие возникновению процесса или заканчивающие его без разрешения либо урегулирования спора между сторонами, называемые *пресекательными*; основания для вынесения которых перечислены в ст. 134, 135 ГПК РФ.

3. Определения, обеспечивающие нормальный ход процесса до разрешения дела судом первой инстанции:

а) по вопросам движения дела (о принятии заявления, подготовке и назначению дела к судебному разбирательству, оставлении заявления без движения, приостановлении производства по делу, отложении разбирательства дела, продлении или приостановлении срока, передаче дела в другой суд, соединении и разъединении исков);

б) о привлечении в процесс новых лиц или замене участников процесса (о необходимости участия в деле прокурора, привлечении или допущении в процесс третьих лиц, извещении надлежащего истца, привлечении к делу надлежащего ответчика, удовлетворении или отклонении отводов и др.);

в) по сбору доказательственного материала (об обеспечении доказательств, назначении экспертизы и вызове свидетелей, истребовании и приобщении к делу письменных доказательств и др.);

г) об обеспечении иска, слушании дела в закрытом заседании, наложении и сложении штрафа и др.

Все эти разновидности определений называются *подготовительными*, по своему содержанию они не затрагивают существа спора, а касаются только частных вопросов, возникающих в ходе процесса.

4. Определения по поводу постановленного судом решения и его исполнения о разъяснении решения, исправлении опечаток и явных арифметических ошибок, немедленном исполнении решения и др.

5. Определения суда первой инстанции, принимаемые по заявлениям о пересмотре решений по вновь открывшимся обстоятельствам.

6. Частные определения, постановляемые судом по вопросам, выходящим за пределы спора по данному делу.

Определения выносятся судом или судьей в совещательной комнате в порядке, предусмотренном ч. 1 ст. 15 ГПК РФ. Все вопросы, возникающие при разбирательстве дела, решаются судьями большинством голосов, причем никто из судей (даже изложивший особое мнение) не вправе воздерживаться от голосования, а председательствующий голосует последним.

При разрешении несложных вопросов суд или судья может вынести определение после совещания на месте, не удаляясь в совещательную комнату (данное определение заносится в протокол судебного заседания). По этому критерию их делят на письменные и протокольные.

В юридической литературе встречаются и другие классификации определений суда.

Кроме того, все определения суда возможно разделить на те, которые закон разрешает обжаловать, и те, которые обжалованию не подлежат.

Обжалованию подлежат только такие определения, в отношении которых ГПК РФ оно прямо разрешено (их около двух десятков). Кроме того, могут быть обжалованы все те определения, которые исключают возможность дальнейшего движения дела.

На все остальные определения суда первой инстанции жалобы (они называются частными) не подаются, но возражения в отношении них могут быть включены в апелляционную (кассационную) жалобу или в соответствующее представление прокурора.

## *Глава III*

### **НЕИСКОВЫЕ ПРОИЗВОДСТВА**

Ряд гражданских дел рассматривается судом в несколько ином, чем в исковом производстве, порядке. Гражданский процессуальный закон знает еще две формы судопроизводства: 1) производство по делам, возникающим из публичных правоотношений; 2) особое производство.

При рассмотрении дел этих категорий не используются некоторые институты искового производства (поскольку нет и самого иска); по ним не заключается мировое соглашение, отсутствует встречный иск. При рассмотрении и разрешении дел, возникающих из публичных правоотношений, не применяются правила заочного производства. По делам особого производства не допускается спор о праве. Имеются и некоторые другие процессуальные особенности.

#### **§ 19. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений**

Как известно, еще римские юристы подразделяли право на частное и публичное. В публичном праве частные лица (граждане, общественные объединения, организации) вступают в отношения с органами власти на не совсем равных условиях. Иногда эти властные органы ущемляют права, свободы и законные интересы граждан и организаций. В соответствии с конституционным положением разделения властей (ст. 10 Конституции РФ) они вправе обращаться в суд для своей защиты (ст. 46 Конституции РФ).

В настоящее время судам общей юрисдикции подведомственны следующие дела, возникающие из публичных правоотношений:

- по заявлениям граждан, организаций, прокурора об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части, если рассмотрение этих заявлений не отнесено федеральным законом к компетенции иных судов;
- по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;

- по заявлениям о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации;
- иные дела, возникающие из публичных правоотношений, отнесенные федеральным законом к ведению суда (ст. 245 ГПК РФ).

Перечисленные категории дел рассматриваются по правилам искового производства, но с изъятиями и дополнениями, которые установлены главами 23 — 26 ГПК РФ и другими федеральными законами. Таких изъятий немного и они, по сути, не имеют большого принципиального значения. Существование такого производства иногда объясняют следующими двумя правовыми обстоятельствами: 1) неравноправным положением участников (сторон) в регулятивных (конституционных, административных) правоотношениях, поскольку, с одной стороны, в них выступают органы государства, должностное лицо, наделенное властными полномочиями, с другой — гражданин или организация, не имеющие таких полномочий; 2) специфической функцией суда при рассмотрении таких дел, состоящей не в разрешении спора, как в исковых делах, а в осуществлении судебного контроля за законностью действий органов управления по отношению к гражданам и организациям.

В связи с этим ГПК РФ регламентирован особый порядок обращения в суд по таким категориям дел. Заинтересованное лицо обращается в суд с соответствующим заявлением. В нем указывается, какие решения или действия (бездействие) должны быть признаны незаконными, какие права и свободы этого заинтересованного лица ими нарушены. Если судья порекомендует заявителю обратиться в вышестоящий орган или к должностному лицу, он будет неправ, ибо закон не считает такое обращение обязательным (ч. 2 ст. 247 ГПК РФ).

Однако если при подаче заявления будет установлено, что в данном случае имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления. А если при этом нарушаются правила подсудности дела, судья отказывает в принятии заявления. Кроме того, судья отказывает в принятии заявления или прекращает производство по делу, возникшему из публичных правоотношений, если уже имеется решение суда, принятое по заявлению о том же предмете и вступившее в законную силу.

В данном виде судопроизводства несколько по-иному происходит распределение обязанностей по доказыванию. Здесь *onus probandi* — «бремя доказывать» (латинский юридический термин, широко употребляющийся среди юристов) возлагается не на заявителя (как в исковом производстве), а на тех публичных субъектов, которые своими решениями или действиями (бездействием) нарушили права и свободы заявителя.

При рассмотрении и разрешении дел этих категорий суд может истребовать доказательства по своей инициативе в целях правильного разрешения дела. Те должностные лица, которые не исполнили требования суда о предоставлении доказательств, подвергаются судебному штрафу. Суд может также признать обязательной явку в судебное заседание представителя органа государственной власти или органа местного самоуправления либо должностного лица, которые в случае их уклонения от явки тоже подвергаются судебному штрафу.

Каждая отдельная категория дел, возникающих из публичных правоотношений, обладает присущими ей особенностями; оттого-то процессуальный закон и вводит некоторые специальные правила ведения производства по всем этим видам.

### **Производство по делам о признании недействующими нормативных правовых актов полностью или в части**

В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции РФ любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения. Однако понятие нормативного правового акта и его отличие от ненормативного правового акта закон (в том числе и Конституция РФ) не раскрывает. Весьма туманны в этом отношении и доктринальные толкования. В связи с этим следует руководствоваться разъяснениями Верховного Суда РФ, который дал следующее толкование этому термину:

«Под нормативным правовым актом понимается изданный в установленном порядке акт уполномоченного на то органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, устанавливающий правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение и действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные актом»<sup>1</sup>.

Под ненормативным правовым актом в теории понимают индивидуальный акт, который устанавливает, изменяет или отменяет права и обязанности конкретных лиц (например, приказ о назначении на должность конкретного лица).

Лицо, считающее, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным актом органа государственной

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» // ВВС РФ. — 2003. - № 3. - С. 3.

власти, органа местного самоуправления или должностного лица нарушаются его права и свободы, гарантированные Конституцией РФ, законами и другими нормативными правовыми актами, а также прокурор в пределах своей компетенции вправе обратиться в суд с заявлением о признании этого акта противоречащим закону полностью или в части. К таким лицам закон относит граждан и организации, как являющиеся юридическими лицами, так и не являющиеся ими.

Кроме того, с таким же заявлением вправе обратиться в суд Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, законодательный (представительный) орган субъекта Российской Федерации, высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, глава муниципального образования, которые считают, что упомянутый акт нарушает их компетенцию.

По общему правилу подобные дела подведомственны судам общей юрисдикции независимо от того, кто именно обращается в суд, а также какие правоотношения регулирует оспариваемый нормативный правовой акт. Исключения составляют дела об оспаривании таких нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда РФ, и дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и свободы заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда. (В настоящее время подведомственность дел об оспаривании нормативных правовых актов арбитражным судам предусмотрена Налоговым кодексом РФ (п. 2 ст. 138) и Федеральным законом от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (ст. 43).)

Что же касается оспаривания ненормативных правовых актов, то в зависимости от существа спора дела такой категории рассматриваются судом либо в порядке искового производства, либо в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ (производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих).

Право обращения в суд с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов предоставлено не всем. Согласно ч. 1 ст. 251 ГПК РФ такое право предоставлено только тем гражданам и организациям, которые считают, что такой акт нарушает их права и свободы, а также прокурору в пределах его компетенции. В связи с этим Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» (п. 14) разъяснил, что заявле-

ния граждан и организаций, оспаривающих нормативные правовые акты, не затрагивающие их права, т.е. не регулирующие отношения с их участием (например, заявления граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя, об оспаривании нормативных правовых актов, регулирующих отношения с участием организаций и индивидуальных предпринимателей), не должны приниматься к производству судов. В принятии таких заявлений как не подлежащих рассмотрению и разрешению в порядке гражданского производства следует отказывать, поскольку в заявлении, поданном от своего имени, оспаривается акт, не затрагивающий права, свободы или законные интересы заявителя.

Кроме того, с заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону вправе обратиться Президент Российской Федерации, Правительство Российской Федерации, законодательный (представительный) орган субъекта Российской Федерации, высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, глава муниципального образования, которые считают, что принятым и опубликованным в установленном порядке актом нарушена их компетенция.

Заявления об оспаривании нормативных правовых актов подаются с соблюдением правил о подсудности. Дела об оспаривании нормативных правовых актов, принятых органами местного самоуправления, вправе рассматривать районные суды; об оспаривании такого рода актов, принятых органами государственной власти субъектов Российской Федерации, — соответствующий суд этого субъекта. Дела об оспаривании нормативных правовых актов, принятые Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации, иными федеральными органами государственной власти, рассматривает Верховный Суд РФ.

В этом заявлении помимо общих обязательных реквизитов, предусмотренных ст. 131 ГПК РФ, должны содержаться данные о наименовании органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, призвавших оспариваемый акт, его наименование и дата принятия, указание на то, какие права и свободы гражданина или неопределенного круга лиц нарушаются этим актом или его частью.

В заявлении лиц, считающих, что оспариваемый нормативный правовой акт нарушает их компетенцию, должно быть указано, в чем конкретно состоит нарушение их компетенции. Пленум Верховного Суда РФ в упомянутом постановлении от 20 января 2003 г. № 2 разъяснил, что под нарушением компетенции следует понимать «регулирование оспариваемым нормативным правовым актом тех отношений, которые должны регламентироваться нормативными правовыми актами, издаваемые самими этими лицами». При этом Пленум особо отметил, что органы местного самоуп-

правления и главы муниципальных образований вправе обращаться в суды с заявлением об оспаривании нормативных правовых актов не только по основаниям нарушения их компетенции, но и в силу ст. 133 Конституции РФ, гарантирующей местному самоуправлению право на судебную защиту, — нарушения оспариваемым нормативным правовым актом других прав местного самоуправления.

К заявлению об оспаривании нормативного правового акта приобщается копия этого акта или его части с указанием, каким средством массовой информации и когда опубликован этот акт.

Если законность оспариваемого нормативного акта уже проверялась судом ранее и по этому вопросу состоялось судебное решение, вступившее в законную силу, суд отказывает в приятии заявления.

Рассмотрение заявления производится судом в течение месяца со дня его подачи. В заседании участвуют заявители, представитель органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт, и прокурора. В зависимости от обстоятельств дела суд может рассмотреть заявление в отсутствие кого-либо из заинтересованных лиц, своевременно извещенных о времени и месте судебного заседания. Однако суд может признать обязательной явку в судебное заседание кого-либо из представителей официальных лиц, принявших оспариваемый нормативный правовой акт. В случае их неявки они могут быть подвергнуты судебному штрафу (ч. 4 ст. 246 ГПК РФ).

Лицо, обратившееся в суд, может отказаться от своего требования, однако это не влечет за собой прекращение производства по делу. Такое правило установлено процессуальным законом в связи с тем, чтобы один и тот же нормативный правовой акт не рассматривался судом на предмет его законности несколько раз.

Если орган государственной власти, орган местного самоуправления или должностное лицо, принявшие оспариваемый нормативный правовой акт, признают требование заявителей о его незаконности, это также не прекращает производство по делу, поскольку для суда такое признание необязательно.

До вступления в законную силу решения суда действие оспариваемого нормативного правового акта не приостанавливается. Установив, что оспариваемый акт или его часть противоречат федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, суд признает данный акт недействующим полностью или в части со дня его принятия или иного указанного судом времени. Время, с которого нормативный правовой акт признается недействующим, должно быть указано в резолютивной части судебного решения. В случае признания акта не со дня его принятия, а с иного времени (например,

со дня вступления судебного решения в законную силу) это должно быть обосновано в мотивировочной части решения.

Такое судебное решение влечет за собой утрату силы оспариваемого нормативного правового акта (или его части), а также других нормативных правовых актов, основанных на признанном недействующим нормативном правовом акте или воспроизводящих его содержание. Решение суда или сообщение о нем после его вступления в законную силу публикуется в печатном издании, в котором был официально опубликован данный нормативный правовой акт.

Решение суда о признании нормативного правового акта недействующим не может быть преодолено повторным принятием такого же акта.

Если же суд признает, что оспариваемый нормативный правовой акт не противоречит федеральному закону или другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, он принимает решение об отказе в удовлетворении соответствующего заявления.

Надо заметить, что практика оспаривания нормативных правовых актов достаточно широко распространена. В официальном информационно-юридическом издании «Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации» постоянно публикуются сообщения об итогах рассмотрения конкретных дел этой категории. В качестве примеров можно привести следующие.

Гражданин Б. обратился в Верховный Суд РФ с заявлением о признании недействующим пункта 8 Правил перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа на федеральном железнодорожном транспорте, утвержденных приказом Министерства путей сообщения РФ от 26 июля 2002 г. № 30, в части слов: «Прием заказов на оформление проездных документов (билетов) по групповым заявкам в период от 60 до 10 суток до отправления поезда». Он сослался на противоречие этого пункта действующему законодательству, в частности п. 1 ст. 426 Гражданского кодекса РФ («Публичный договор»), поскольку оно устанавливает предпочтение групповым заявкам организаций на приобретение проездных документов по сравнению с индивидуальными заявками граждан-потребителей. Это проявляется в том, что групповая заявка на оформление проездных документов (билетов) может быть сделана за 60 суток до отправления поезда, а гражданин может приобрести билет не ранее чем за 45 суток до отправления поезда. Оспариваемое положение Правил нарушает права индивидуальных потребителей на заключение договора перевозки, так как в продажу поступают только те билеты, которые остались после приема групповых заявок.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ, рассмотрев дело по первой инстанции, 19 мая 2003 г. заявление Б. удовлетворила, признав оспариваемое положение недействующим со дня вступления решения суда в законную силу<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2004. - № 1. - С. 7-8.

Прокурор Республики Коми обратился в Верховный Суд Республики Коми с заявлением о признании противоречащим федеральному законодательству, недействующим и не подлежащим применению Закона Республики Коми от 31 мая 1999 г. № 25-РЗ «О передаче органам местного самоуправления государственных полномочий по совершению нотариальных действий», указав, что субъекты Российской Федерации не обладают полномочиями по регулированию правоотношений в указанной сфере и оспариваемый Закон субъектом Российской Федерации принят с превышением полномочий. Верховный Суд Республики Коми 25 февраля 2003 г. требования прокурора удовлетворил.

**Производство по делам об оспаривании решений,  
действий (бездействия) органов государственной власти,  
органов местного самоуправления, должностных лиц,  
государственных и муниципальных служащих**

Ранее в эту категорию дел входили также дела по жалобам на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий. Однако новый ГПК РФ не определяет порядок производства по делам данной категории. С 1 июля 2002 г. этот порядок устанавливает Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ).

В эту категорию дел сейчас не входят и дела об оспаривании решений и действий (бездействия) учреждений, предприятий, организаций, их объединений и общественных объединений. С 1 февраля 2003 г. (т. е. со дня введения в действие нового ГПК РФ) такие дела рассматриваются по правилам искового производства, в том числе и с соблюдением общих правил подсудности, как дела по спорам о защите субъективных прав.

Таким образом, закон ограничил круг дел, возникающих из публичных правоотношений, только относительно оспаривания решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих.

Согласно п. 1 ст. 254 ГПК РФ гражданин или организация вправе оспорить решение, действие (бездействие) упомянутых субъектов, если считают, что нарушены их права и свободы. При этом они вправе обратиться либо в вышестоящий в порядке подчиненности орган государственной власти, орган местного самоуправления, к должностному лицу, государственному или муниципальному служащему, либо непосредственно в суд. Закон (ч. 2 ст. 254 ГПК РФ) устанавливает для граждан (не для организации) альтернативную подсудность: по усмотрению гражданина заявление

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2004. - № 1. - С. 8-9.

может быть подано в суд по месту его жительства или по месту нахождения того субъекта, чье решение, действие (бездействие) им оспариваются.

Однако в двух случаях подсудность является исключительной:

- отказ в разрешении на выезд из Российской Федерации в связи с тем, что заявитель осведомлен о сведениях, составляющих государственную тайну, оспаривается в суде субъекта Российской Федерации (т.е. в соответствующем верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, суде автономного округа) по месту принятия решения об оставлении просьбы о выезде без удовлетворения;

- заявление военнослужащего, оспаривающего решение, действия (бездействие) органа военного управления или командира (начальника) воинской части, подается в военный суд.

Гражданин вправе обратиться в суд с заявлением в течение трех месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод. Однако пропуск этого срока не является для суда основанием в отказе принять такое заявление. Причины пропуска выявляются в предварительном судебном заседании или даже в самом судебном заседании. ГПК РФ не называет сроков обращения в суд для организации, но по аналогии закона и он, вероятно, также ограничен тремя месяцами.

Само заявление рассматривается судом в течение 10 дней. В судебном заседании участвуют заявитель, а также руководитель или представитель соответствующего органа власти, или чиновник, чьи решения, действия (бездействие) оспариваются. Неявка кого-либо из них (если они надлежащим образом извещены о месте и времени проведения судебного заседания) не является препятствием к рассмотрению заявления.

Признав заявление обоснованным, суд принимает решение об обязанности соответствующего субъекта устранить в полном объеме допущенное нарушение. Еще до вступления такого решения в законную силу суд вправе приостановить действие оспариваемого решения (ч. 4 ст. 254 ГПК РФ).

После вступления решения суда в законную силу оно в течение трех дней направляется для устранения допущенного нарушения закона руководителю органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностному лицу, государственному или муниципальному служащему, решения, действия (бездействие) которых были оспорены, либо в вышестоящий по иерархии орган.

В суд и гражданину (организации) должно быть сообщено об исполнении решения суда не позднее чем в течение месяца со дня получения указанными субъектами судебного решения. В случае неисполнения решения суда без уважительных причин суд, принявший решение, либо судебный пристав-исполнитель при-

меняет в отношении указанных адресатов меры, предусмотренные Федеральным законом. Такие меры могут быть уголовно-правового или административно-правового характера. Однако если в суде будет установлено, что оспариваемое решение, действие (бездействие) было принято или совершено в соответствии с законом и в пределах полномочий данного субъекта, суд отказывает в удовлетворении заявлений.

### **Производство по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации**

Правовой основой для разбирательства дел указанной категории служат Конституция Российской Федерации как закон прямого действия и федеральные законы от 12 июня 2002 г. «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации», от 10.01.2003 г. «О выборах Президента Российской Федерации», от 20.12.2002 г. «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» и др.

Современный процессуальный закон (гл. 26 ГПК РФ) перечисляет категории лиц, имеющих право обращаться в суд по данным делам, а также субъектов, чьи деяния (решения, действия, бездействие) оспариваются в таком порядке в суде.

К субъектам, имеющим право обращаться по этой причине в суд, согласно ст. 259 ГПК РФ, относятся 19 категорий, а именно: 1) избиратели; 2) кандидаты; 3) доверенные лица кандидатов; 4) избирательные объединения; 5) избирательные блоки; 6) доверенные лица избирательных блоков; 7) политические партии; 8) региональные отделения политических партий; 9) иные общественные объединения; 10) инициативные группы по проведению референдума; 11) наблюдатели; 12) прокурор; 13) Центральная избирательная комиссия Российской Федерации; 14) избирательные комиссии субъектов Российской Федерации; 15) избирательные комиссии муниципальных образований; 16) окружные избирательные комиссии; 17) территориальные избирательные комиссии; 18) участковые избирательные комиссии; 19) соответствующие комиссии референдума.

Этим субъектам предоставлено право обращаться с заявлением на решения, действия или бездействие (в частности, выраженные в нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме) следующих субъектов: органа государственной власти; органа местного самоуправления; общественного объединения; избирательной комиссии; комиссии референдума; должностного лица.

Избирательные комиссии любого уровня, кроме того, вправе обращаться в суд с заявлениями в связи с нарушением избирательного законодательства, законодательства о референдуме не только перечисленными субъектами, но также еще и другими лицами: кандидатами, избирательными объединениями, избирательным блоком, инициативной группой по проведению референдума.

Заявления подаются по подсудности (ст. 24 — 27 ГПК РФ); однако если указанные в заявлении нарушения касаются значительного числа граждан или в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение, Центральная избирательная комиссия РФ вправе обратиться в Верховный Суд РФ, который обязан рассмотреть дело по существу.

Согласно ст. 260 ГПК РФ заявления в суд могут быть поданы:

- в течение трех месяцев со дня, когда заявителю стало известно (или должно было стать известно) о нарушении избирательного законодательства, законодательства о референдуме или избирательных прав и права на участие в референдуме заявителя;

- в течение десяти дней с момента принятия решения избирательной комиссией, комиссией референдума о регистрации, об отказе в регистрации кандидата (списка кандидатов), инициативной группы по проведению референдума, отмене регистрации кандидата (списка кандидатов);

- не позднее чем за восемь дней до дня голосования, если принято оспариваемое решение об отмене регистрации кандидата (списка кандидатов);

- в течение года со дня опубликования результатов выборов или референдума.

Статья 260 ГПК РФ устанавливает также сроки рассмотрения заявлений:

- заявление о неправильности в списках избирателей, участников референдума должно быть рассмотрено в течение трех дней со дня подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, в день голосования — немедленно;

- заявление, поданное в суд в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, должно быть рассмотрено в течение пяти дней со дня его подачи, но не позднее дня, предшествующего дню голосования, а заявление, поступившее в день голосования, — немедленно. Правда, если факты, содержащиеся в заявлении, требуют дополнительной проверки, решение относительно этого заявления принимается не позднее чем через десять дней со дня подачи заявления;

- заявление относительно решения избирательной комиссии, комиссии референдума об итогах голосования, о результатах выборов или референдума должно быть рассмотрено в течение двух месяцев со дня его подачи.

Любое заявление этой категории дел рассматривается судом с участием заявителя, представителя соответствующего органа государственной власти, органа местного самоуправления, общественного объединения, избирательной комиссии, комиссии референдума, должностного лица, а также прокурора. Их неявка, если они надлежащим образом извещены о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к рассмотрению и разрешению дела.

Если суд признает оспариваемое решение, действие (бездействие) незаконным, он обязывает удовлетворить требование заявителя либо иным путем восстанавливает в полном объеме его нарушенные избирательные права или право на участие в референдуме.

При этом решение относительно заявления об отмене регистрации кандидата или списка кандидатов принимается не позднее чем за пять дней до дня голосования.

Решение по делу о расформировании избирательной комиссии или комиссии референдума принимается судом не позднее чем через 14 дней, а в ходе избирательной кампании, проведения референдума — не позднее чем через три дня со дня подачи заявления. Дела этих категорий рассматриваются судом коллегиально в составе трех профессиональных судей.

Законом (ч. 3 ст. 261 ГПК РФ) установлен сокращенный срок кассационного обжалования решения суда. Оно может быть обжаловано лишь в течение пяти дней со дня принятия судом.

Вступившее в законную силу судебное решение направляется руководителю соответствующего органа государственной власти или местного самоуправления, председателю избирательной комиссии, комиссии референдума, должностному лицу и подлежит реализации в указанные судом сроки.

В последнее время судами общей юрисдикции различного уровня рассматривается значительное количество дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации. При этом некоторые суды не всегда соблюдают сроки принятия решений, что влечет за собой их отмену. Иллюстрацией может послужить следующий случай.

Краевой суд своим решением от 21 января 2003 г. удовлетворил заявление Ч. об отмене регистрации Ш., кандидатом в депутаты, поскольку тот нарушил правила ведения предвыборной агитации. Однако Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила данное решение, указав следующее.

В соответствии с п. 5 ст. 78 Федерального закона от 12 июня 2002 г. заявление об отмене регистрации кандидата, списка кандидатов может быть подано в суд не позднее чем за восемь дней до дня голосования. Решение суда должно быть принято не позднее чем за пять дней до дня голосования. (Надо заметить, что это положение затем было воспроизведе-

дено в ст. 260 ГПК РФ, принятого 14 ноября 2002 г. и введенного в действие с 1 февраля 2003 г.)

Согласно ч. 3 ст. 107 ГПК РФ течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после даты или наступления события, которым определено его начало. Между тем, как видно из материалов дела, решение вынесено судом 21 января 2003 г., т. е. за четыре дня до дня голосования, которое должно было состояться 26 января 2003 г.

В настоящем же случае, как отметила Судебная коллегия, за один день до дня голосования, 26 января 2003 г., будет 24 января 2003 г., за два дня — 23 января 2003 г., за три дня — 22 января 2003 г. и за четыре дня — 21 января 2003 г. (день вынесения решения).

Установленная в п. 5 ст. 78 указанного Федерального закона норма о том, что решение суда должно быть принято не позднее чем за пять дней до дня голосования, исключает вынесение решения в случае пропуска этого срока, а следовательно, и рассмотрение дела<sup>1</sup>.

Таким образом, если бы упомянутое решение краевого суда было вынесено на 21 января, а, например, 20 января 2003 г., оно, по всей вероятности, не подверглось бы отмене (если, конечно, в нем отсутствуют другие дефекты).

## § 20. Особое производство

В соответствии со ст. 262 ГПК РФ к делам особого производства относятся следующие двенадцать категорий:

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- об усыновлении (удочерении) ребенка;
- о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельного распоряжаться своими доходами;
- об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипации);
- о признании движимой вещи бесхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь;
- о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (так называемое вызывное производство);
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и принудительном психиатрическом освидетельствовании;

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2004. - № 1. — С. 21.

- о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- по заявлениям о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении;
- по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства;
- по другим делам, отнесенным федеральными законами к категориям дел, рассматриваемых в порядке особого производства.

Как уже отмечалось, в таких делах отсутствуют спор о гражданском праве, а также истец и ответчик. Если же возникает спор, подведомственный суду, то заявление в силу ч. 3 ст. 263 ГПК РФ оставляется судом без рассмотрения, о чем выносится соответствующее определение. Заявителю и заинтересованным лицам суд разъясняет, что они имеют право разрешить спор в порядке искового производства.

Таким образом, задачи особого производства заключаются в защите прав или законных интересов заявителей путем установления юридических и доказательственных фактов, уточняющих правовой статус гражданина или имущества, но не путем гражданско-правового спора. Подобное установление заявителю необходимо ради осуществления или приобретения того или иного права в будущем. К примеру, кто-то просит суд объявить некоего гражданина умершим, поскольку тот более пяти лет не подавал о себе никаких вестей, а место его нахождения неизвестно; между тем необходимо решить вопрос о наследниках этого гражданина.

По данным делам заинтересованные лица обращаются в суд только с заявлением (не с иском) и потому именуются заявителями, а не истцами.

Существуют два порядка установления (констатации) искомых фактов: административный (в том числе нотариальный) и судебный. Очевидные факты — рождение ребенка, регистрация брака и т.п., т.е. факты, совершаемые непосредственно перед лицом соответствующего органа или подтверждаемые официальными документами, могут удостоверяться в административном порядке. Например, в соответствии с гл. XIV Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариус удостоверяет следующие факты: а) нахождения гражданина в живых; б) нахождения гражданина в определенном месте; в) тождественности личности гражданина с лицом, изображенным на предъявляемой этим гражданином фотографии; г) времени предъявления нотариусу документов. Факты неочевидные, т.е. либо вообще не подлежащие официальной регистрации, либо не подтверждаемые официальными документами ввиду их утраты, удостоверяются в судебном порядке, так как требуют исследования доказательств, подтверждающих соответствующий факт. Если в исковом производстве уста-

новление соответствующего юридического факта необходимо для защиты субъективного права, то в особом производстве интерес заявителя ограничивается констатацией факта. Вопрос о вытекающих из факта субъективных правах решается позднее, за пределами особого производства<sup>1</sup>.

Кроме дел, перечисленных в ст. 262 ГПК РФ, суд посредством особого производства рассматривает и некоторые другие категории дел. Например, по правилам особого производства рассматриваются дела о признании гражданина дееспособным (в случае его выздоровления), отмене ограничения дееспособности, а также некоторые другие.

### **Установление фактов, имеющих юридическое значение**

Статья 264 ГПК РФ перечисляет факты, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение личных или имущественных прав граждан или организаций и которые устанавливает именно суд. К ним относятся дела об установлении:

- родственных отношений лиц;
- факта нахождения на иждивении;
- факта регистрации рождения, усыновления (удочерения), брака, развода, смерти;
- факта признания отцовства;
- факта принадлежности правоустанавливающих документов (за исключением воинских документов, паспорта и выдаваемых органами записи актов гражданского состояния свидетельств) лицу, имя, отчество или фамилия которого, указанные в документе, не совпадают с именем, отчеством или фамилией этого лица, указанными в паспорте или в свидетельстве о рождении;
- факта владения и пользования недвижимым имуществом;
- факта несчастного случая;
- факта смерти лица в определенное время и при определенных обстоятельствах в случае отказа органов ЗАГС в регистрации смерти;
- факта принятия наследства и места открытия наследства;
- других, имеющих юридическое значение фактов.

<sup>1</sup> Доводы в защиту необходимости и целесообразности наличия особого производства почти буквально воспроизведены из учебника санкт-петербургских процессуалистов, см.: Гражданский процесс / Под ред. В.А.Мусина, Н.А.Чечиной, Д.М.Чечота. — М, 1998. — С. 299—301. Но их доводы не очень убедительны. Многие неочевидные факты, не вызывающие спора, как то: иждивение, фактический брак, признание отцовства, которые приводятся в данном учебнике, могли бы удостоверить и нотариус, и ЗАГС, и другие государственные органы или органы местного самоуправления. Тем не менее закон установил именно судебный порядок в виде особого производства.

Все эти факты могут быть установлены судом только при условии, что получение заявителем необходимых документов иным способом невозможно или аналогичные документы были утрачены и восстановить их другим путем не представляется возможным.

Заявления по делам об установлении перечисленных фактов подаются в суд по месту жительства заявителя, кроме случаев, когда необходимо установить факт владения и пользования недвижимым имуществом; здесь применяются общие правила об исключительной подсудности — заявление об установлении такого факта подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества (ч. 1 ст. 30 ГПК РФ).

Статья 267 ГПК РФ устанавливает необходимые реквизиты заявления: в нем должно быть указано, для какой цели заявителю нужно установить данный факт, а также доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов либо невозможность восстановления утраченных документов. Помимо этого в заявлении должны быть указаны и другие реквизиты — фамилия, имя, отчество заявителя, его адрес, приложена квитанция об уплате государственной пошлины (10% МРОТ), указаны свидетели, приложены необходимые документы.

При приеме заявления судья в первую очередь проверяет у заявителя его юридический интерес, ибо только при наличии такого заявления может быть принято. Правда, это слишком абстрактное требование: при разнообразии жизненных случаев, интенсивном изменении законодательства трудно определять наличие или отсутствие юридического интереса. Так, считалось, что нельзя, например, просить суд об установлении факта родственных отношений между дядей и племянником, поскольку по российскому закону они не входят в круг наследников по закону. Однако принятая в 2001 г. часть третья ГК РФ этот круг значительно расширила, и указанные родственники теперь в него входят. Но следует учитывать то обстоятельство, что факт установления родственных отношений, возможно, нужен заявителю и для каких-либо иных целей, которые либо имеют сейчас, либо будут иметь юридическое значение в дальнейшем.

Принято считать, что дела, рассматриваемые в порядке особого производства об установлении фактов, имеющих юридическое значение, обычно те, что перечислены в подп. 1—9 ч. 2 ст. 264 ГПК РФ, т.е. наиболее распространенные, понятные и не требующие дополнительного пояснения. Сложнее с юридических позиций вычленить другое дело. Например, в эту же категорию входят дела об установлении фактов непринятия мер органами государственной или муниципальной власти, необходимых для исполнения требований закона или решения суда.

Так, прокурор области обратился в суд с заявлением об установлении факта непринятия мер Самарской губернской Думой по исполнению решения областного суда, признавшего недействующими отдельные положения Закона Самарской области от 26 января 1996 г. "О местном самоуправлении в Самарской области», сославшись на то, что это создает препятствия для реализации закрепленных Конституцией РФ и федеральными законами полномочий органов местного самоуправления и нарушает права и свободы граждан. Дело по его заявлению рассматривается в порядке особого производства, ибо здесь отсутствует спор о праве<sup>1</sup>.

### Усыновление (удочерение) ребенка

Статьей 125 Семейного кодекса РФ предусмотрен судебный порядок установления усыновления (удочерения) ребенка. До этого данная процедура проводилась в административном порядке. Федеральным законом от 21 августа 1996 г. № 124-ФЗ в ГПК РСФСР введена гл. 29<sup>1</sup>, содержащая процессуальные нормы об установлении усыновления или удочерения ребенка. Новый ГПК РФ, сохранив основные положения этих норм, внес в них соответствующие коррективы.

Судебному рассмотрению по такого рода делам предшествует соблюдение некоторых обязательных условий.

Во-первых, необходимо желание (волеизъявление) лица усыновить ребенка, которое должно быть твердым и глубоко продуманным. Как правило, люди решаются на усыновление чужих детей после долгого и всестороннего размышления и психологической и моральной подготовки.

Во-вторых, лица, желающие усыновить детей, ставятся органами опеки и попечительства на специальный учет и только из их числа отбираются усыновители. Учет таких лиц осуществляется в порядке, определяемом органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

В-третьих, если родители ребенка живы, то для его усыновления требуется их согласие. Если сами родители не достигли 16-летнего возраста, то для усыновления их детей требуется согласие родителей данных несовершеннолетних родителей (согласие бабушки и дедушки). Если дети находятся под опекой или попечительством, требуется согласие их опекунов (попечителей). Если ребенок находится в приемной семье, то для его усыновления другими людьми требуется согласие приемных родителей, а если он находится в воспитательном или аналогичном учреждении, то требуется согласие руководителей этого учреждения. Согласие родителей на усыновление ребенка выражается в письмен-

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2003. - № 3. - С. 17-18.

ном виде; оно должно быть нотариально удостоверено. Согласие других лиц (опекунов, попечителей, приемных родителей, руководителей воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и т.п.) не требует нотариального удостоверения, но также должно быть выражено в письменном виде. Наконец, для усыновления ребенка, достигшего 10-летнего возраста, требуется его согласие, за исключением случаев, когда ребенок проживает в семье будущих усыновителей и фактически считает их своими родителями.

Законом предусмотрены также случаи, когда согласие родителей на усыновление их ребенка не требуется:

- родители неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими (ст. 42, 43 ГК РФ, ч. 1 ст. 279 ГПК РФ);
- родители признаны судом недееспособными (ст. 29 ГК РФ, ч. 2 ст. 285 ГПК РФ);
- родители лишены судом родительских прав (в этих случаях усыновление ребенка допускается не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родителей родительских прав);
- родители более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания по причинам, которые суд признает неуважительными.

В-четвертых, дети, оставшиеся без попечения родителей, ставятся на учет органами опеки и попечительства по месту их фактического нахождения. В настоящее время такой учет ведется в соответствии с Порядком организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 3 августа 1996 г. № 919 «Об организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей». Цель такого учета — определение формы устройства этих детей в соответствии с конкретными обстоятельствами.

В-пятых, для усыновления ребенка усыновителям необходимо подготовить ряд документов: медицинское заключение о состоянии их здоровья, соответствующие документы о доходах, праве пользования или праве собственности на жилое помещение усыновителей, заключение органов опеки и попечительства об обоснованности и соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка; при этом к данному заключению должны быть также приложены документы, перечисленные в ч. 1 ст. 271 ГПК РФ. Кроме того, усыновители должны быть ознакомлены со всеми индивидуальными особенностями усыновляемого ребенка, его физическим и умственным состоянием, а также наследственной предрасположенностью, для того чтобы они еще раз взвесили свое решение об усыновлении, оценили нравственные, психологические и правовые последствия своего шага. Только после этого по-

тенциальный усыновитель может обратиться в суд с заявлением об усыновлении ребенка.

Статьей 270 ГПК РФ установлены обязательные реквизиты заявления об усыновлении ребенка. В заявлении об усыновлении должны быть указаны:

- фамилия, имя, отчество усыновителей и место их жительства;

- фамилия, имя, отчество и дата рождения усыновляемого ребенка, его место жительства (нахождения), сведения о родителях усыновляемого ребенка, наличии у него братьев и сестер;

- обстоятельства, обосновывающие просьбу усыновителей об усыновлении ребенка, и документы, подтверждающие эти обстоятельства;

- просьба об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого ребенка, даты его рождения (при усыновлении ребенка в возрасте до года), места рождения усыновляемого ребенка, о записи усыновителей в актовой записи о рождении ребенка в качестве родителей (это только при желании усыновителей внести соответствующие изменения в актовую запись о рождении ребенка). К заявлению должны быть приложены необходимые документы, перечисленные в ст. 271 ГПК РФ. Кроме того, при подаче в суд заявления уплачивается государственная пошлина в размере 10% МРОТ.

Приняв заявление потенциальных усыновителей, судья приступает ко второй стадии гражданского процесса — подготовке дела к судебному разбирательству. В частности, он обязывает органы опеки и попечительства по месту жительства (или месту нахождения) усыновляемого ребенка представить в суд заключение об обоснованности и соответствии усыновления интересам усыновляемого ребенка (ч. 1 ст. 272 ГПК РФ). К этому заключению в обязательном порядке прилагается ряд документов, требуемых законом (акт обследования условий жизни усыновителей, свидетельство о рождении усыновляемого ребенка, медицинское заключение о его состоянии здоровья, физическом и умственном развитии и др.). При необходимости суд может затребовать и иные сведения.

Так, если усыновляемый ребенок достиг 10-летнего возраста, требуется его личное письменное согласие на это усыновление, а также на возможные изменения его имени, отчества, фамилии и запись усыновителей в качестве его родителей. Если родители усыновляемого ребенка сами не достигли возраста 16 лет, на такое усыновление требуется согласие этих родителей, их законных представителей или (если законных представителей у них нет) согласие органа опеки и попечительства.

Если у ребенка родителей нет, нужно согласие его опекуна (попечителя) или приемных родителей. Если ребенок усыновля-

ется гражданами Российской Федерации, которые постоянно проживают за ее пределами, или он усыновляется иностранцами либо апатридами, которые его родственниками не являются, требуется документ, подтверждающий наличие сведений об этом усыновляемом ребенке в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, а также необходимые документы, которые подтвердили бы невозможность передать ребенка в семью граждан Российской Федерации или на усыновление его родственниками независимо от их гражданства и места жительства. Словом, требуется еще немало документов.

Дела об усыновлении детей рассматриваются судьей с обязательным участием лиц, подавших заявление об усыновлении, представителей органов опеки и попечительства, а также прокурора (п. 1 ст. 125 СК РФ, ст. 273 ГПК РФ). При необходимости суд может привлечь к участию в рассмотрении дела родителей усыновляемого ребенка, его родственников и других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, если ему исполнилось 10 лет. Рассматриваются дела в закрытом заседании, причем участвующие в рассмотрении лица предупреждаются судьей о необходимости сохранения в тайне ставших им известными сведений об усыновлении.

Разрешая дело по существу, судья должен рассмотреть вопрос о том, нет ли оснований, исключающих для заявителя — потенциального усыновителя возможность усыновить ребенка. Как указал Пленум Верховного Суда РФ, суды также должны тщательно изучить интересы самого усыновляемого ребенка. Под его интересами понимается, по мнению Верховного Суда РФ, обеспечение условий, необходимых для его полноценного физического, психического и духовного развития<sup>1</sup>. Кроме того, при решении вопроса о допустимости усыновления в каждом случае следует проверять и учитывать нравственные и иные личные качества усыновителей и другие важные вопросы.

Рассмотрение дела в порядке особого судебного производства предполагает, что спор о праве гражданском в этом деле отсутствует. Если же такой спор возникает, то суд оставляет заявление об установлении усыновления без рассмотрения и разъясняет заявителем — потенциальным усыновителям, что им следует предъявить соответствующий иск на общих основаниях (ч. 3 ст. 263 ГПК РФ). Поэтому одновременно с заявлением об усыновлении другие требования потенциального усыновителя о защите имущественных прав ребенка (о праве собственности ребенка на имущество, перешедшее ему в собственность по договору дарения, в

<sup>1</sup> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления» // ВВС РФ. - 1997. - № 8.

порядке наследования либо приватизации жилья) рассматриваться не могут. Это объясняется тем, что будущий усыновитель приобретает права законного представителя ребенка лишь в случае удовлетворения судом его просьбы об усыновлении и только после вступления судебного решения в законную силу.

Рассмотрев дело, судья выносит решение об удовлетворении просьбы заявителя об усыновлении ребенка или отказывает в такой просьбе. При этом в положительном решении может быть сказано и об удовлетворении просьбы усыновителей о записи их в качестве родителей ребенка в актовой записи о его рождении, а также об изменении даты и места рождения ребенка. В решении, кроме того, может быть указано и о сохранении личных неимущественных и имущественных прав одного из родителей усыновленного или родственников его умершего родителя. Если эти личные неимущественные и имущественные права суд сохраняет за одним из родителей усыновленного и если с этого родителя ранее в судебном порядке взыскивались алименты, то эта обязанность родителя сохраняется.

В некоторых случаях решение суда об усыновлении может быть обращено к немедленному исполнению (ст. 212 ГПК РФ, п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 4 июля 1997 г. № 9).

Копия решения суда, вступившего в законную силу, в течение трех дней направляется в орган ЗАГС по месту вынесения решения для государственной регистрации усыновления ребенка.

Вопросы усыновления (удочерения) ребенка достаточно сложны, деликатны и щепетильны. Поэтому суды при рассмотрении дел этой категории строго соблюдают букву закона, но порой не учитывают его дух. Иллюстрацией сказанного является следующий случай из судебной практики.

Супруги В-ны воспитывали усыновленного ими Е., родившегося 8 сентября 1997 г., и решили также удочерить Х., родившуюся 25 июля 1997 г. С этой целью они обратились в Ишимский городской суд Тюменской области с заявлением об удочерении Х. В этом заявлении они просили также изменить дату и место рождения девочки. Дату рождения они просили изменить с 25 июля 1997 г. на 8 сентября 1997 г. с тем, чтобы дети могли считаться двойней.

Городской суд удовлетворил все просьбы за исключением одной. В изменении даты рождения Х. было отказано. Свой отказ суд мотивировал ссылкой на п. 1 ст. 135 Семейного кодекса РФ. Согласно этому пункту для обеспечения тайны усыновления по просьбе усыновителя могут быть изменены дата рождения усыновленного, но не более чем на три месяца, а также место его рождения. Однако в абзаце 2 этого же пункта указано, что изменение даты рождения усыновленного ребенка допускается только при усыновлении ребенка в возрасте до одного года.

В связи с тем, что на момент вынесения решения Х. исполнилось три года, судом и было отказано в изменении даты ее рождения.

Казалось бы, решение городского суда в этой части юридически безукоризненно: *Dura lex, sed lex* — «Закон суров, но это закон».

Однако Президиум Тюменского областного суда отменил эту часть решения городского суда. Мотивировка отмены весьма примечательна.

Согласно ч. 1 ст. 15 Конституции РФ Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. Как разъяснено в п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия», в соответствии с ч. 1 ст. 15 Конституции РФ судами при рассмотрении дел следует оценивать содержание закона или иного нормативного правового акта, регулирующего рассматриваемые судом правоотношения, и во всех необходимых случаях применять Конституцию Российской Федерации в качестве акта прямого действия.

Обязанность суда при разрешении конкретного дела применить непосредственно положения Конституции Российской Федерации и отказать в применении противоречащего им федерального закона или иного нормативного правового акта вытекает также из нормы п. 3 ст. 5 Федерального конституционного закона от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», в силу которой суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа, а равно должностного лица Конституции Российской Федерации, федеральному конституционному закону, общепринятым принципам и нормам международного права, международному договору Российской Федерации, закону субъекта Российской Федерации, принимает решение в соответствии с правовыми положениями, имеющими наибольшую юридическую силу.

Решение Ишимского городского суда в части отказа в изменении даты рождения ребенка было вынесено без учета указанных требований и разъяснений.

При разрешении спора суд не учел, что предусмотренные ст. 135 Семейного кодекса РФ положения являются ограничением гражданских прав. Норма абз. 2 п. 1 ст. 135 СК РФ противоречит Конституции РФ (ч. 1 и 2 ст. 19, ч. 1 ст. 23, ч. 1 и 2 ст. 38 и ч. 3 ст. 55), Конвенции о правах ребенка и Федеральному закону от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации», которыми гарантирована неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, а также государственная защита материнства, детства и семьи. Согласно ч. 3 ст. 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. А установленное в абз. 2 п. 1 ст. 135 Семейного кодекса РФ ограничение не отвечает указанным целям и не подлежит применению в данном деле.

Решение Ишимского городского суда об отказе в изменении даты рождения ребенка не позволяет сохранить семейную тайну супругов В-ных, так как разница в возрасте усыновленных ими детей составляет 45 дней, и подлежит отмене в этой части как противоречащее Конституции Российской Федерации, которая не была применена судом как акт прямого действия<sup>1</sup>.

### **Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим**

Нередко бывает так, что гражданин исчезает из поля зрения своего окружения и его местонахождение неизвестно. О том, где он, не знают ни его родственники, ни близкие, ни друзья, ни знакомые, ни коллеги по работе. А между тем с его «наличием» связано много обстоятельств, имеющих существенное правовое значение. Он не появляется на работе, и его правовой статус как работника неясен; семья в недоумении: кем является супруг (супруга) пропавшего человека — вдовцом (вдовой) или все еще состоявшим(шей) в браке; что делать с его имуществом. Нередко отсутствующим гражданином интересуются его кредиторы.

Поэтому заинтересованные в отыскании этого гражданина лица вынуждены предпринимать в таких случаях определенные правовые действия.

Гражданский закон (ст. 42 и 45 ГК РФ) в связи с этим устанавливает следующие правила.

Если гражданин в течение одного года не давал каким-либо образом о себе знать, а по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания, он может быть признан по суду безвестно отсутствующим.

Если гражданин долгое время (более одного года) не давал о себе знать, он при определенных условиях может быть объявлен судом умершим. Таковыми условиями закон называет следующие:

- если по месту жительства гражданина нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет;
- если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (землетрясение, авиакатастрофа, сход снежной лавины в горах и т.п.), и с момента, когда стало об этом известно, прошло шесть месяцев;
- если военнослужащий или иной гражданин пропал без вести в связи с военными действиями, а по окончании этих военных действий в течение двух лет о нем ничего не известно.

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2003. - № 4. - С. 14- 15.

По истечении названных сроков заинтересованные лица вправе обратиться в суд с заявлением о признании такого гражданина либо безвестно отсутствующим, либо умершим. Заявление подается в суд по месту жительства заявителя.

Гражданский процессуальный закон не перечисляет (и даже не называет) лиц, имеющих право обратиться в суд с таким заявлением. А в ст. 42 ГК РФ только говорится, что таковыми могут быть заинтересованные лица в случае, если вопрос стоит о признании гражданина безвестно отсутствующим. Но и здесь круг заинтересованных лиц гражданским законом не уточнен. Что же касается категории лиц, имеющих право обратиться в суд с заявлением об объявлении умершим, тут ГК РФ хранит молчание.

Но кто может являться заинтересованным лицом? Гражданская процессуальная доктрина полагает, что таковым может быть лишь субъект права, имеющий юридический интерес, т.е. интерес, который в случае признания гражданина безвестно отсутствующим или объявления его умершим порождает определенные правовые последствия для заявителя (на работе его увольняют; супруг(а) пропавшего гражданина может в упрощенном порядке расторгнуть свой брак; родственники объявленного умершим гражданина могут претендовать на получение наследства, кредиторы по решению суда вправе обратиться с иском о взыскании на его имущество; но, например, у случайного знакомого такого гражданина скорее всего юридического интереса не будет, а значит, он не может обращаться в суд с подобным заявлением).

Именно поэтому в заявлении должна быть обязательно указана цель, по которой заявителю необходимо признать гражданина безвестно отсутствующим или объявить его умершим (ст. 253 ГПК РСФСР). Если же в заявлении цель не указана, то в соответствии со ст. 130 ГПК РСФСР оно остается без движения.

Помимо цели и традиционных реквизитов (наименование суда, наименование заявителя, его адрес и т.п.) в данном заявлении обязательно излагаются обстоятельства, угрожавшие пропавшему без вести смертью или дающие основание предполагать его гибель от несчастного случая. Если заявитель располагает какими-то свидетельскими показаниями, имеющими отношение к данному факту, он указывает в заявлении фамилии и адреса свидетелей, если же он располагает другими доказательствами подобного рода, он либо прилагает их к заявлению, либо указывает, где их можно истребовать для приобщения к делу. Кроме того, к заявлению прилагается документ (квитанция) об уплате государственной пошлины (10 % МРОТ).

Приняв заявление, если оно соответствует необходимым процессуальным требованиям, указанным в законе, судья начинает готовиться к разбирательству дела. На этой стадии он выясняет, какие лица (родственники, близкие, соседи, сослуживцы, знако-

мые и др.) могут дать сведения об отсутствующем, а также запрашивает соответствующие организации (ЖЭК, ДЭЗ, ГРЭП, органы местного самоуправления, органы внутренних дел и др.) по последнему известному месту жительства и месту работы отсутствующего об имеющихся о нем сведениях.

В процессе судебного разбирательства судья заслушивает заявителя, свидетелей (если таковые имеются), исследует иные доказательства. По данному делу также дает свое заключение прокурор, чье участие является обязательным.

После судебного разбирательства судья удаляется в совещательную комнату для постановления решения. Придя к выводу о невозможности получения сведений о месте нахождения гражданина и установив, что сроки, указанные в ст. 42 и 45 ГК РФ, истекли, судья выносит соответствующее решение.

Так, в 2001 году в один из межмуниципальных судов Москвы обратилась гражданка К. с заявлением о признании безвестно отсутствующим гражданина Ш. В заявлении она сообщила, что состоит в браке с Ш. с 1994 г. От брака имеет дочь В. 30 апреля 1998 г. ее муж Ш. ушел из дома и больше домой не вернулся. С этого времени установить место его нахождения не представляется возможным. Признание Ш. безвестно отсутствующим необходимо для назначения пенсии.

Выслушав заявительницу, допросив явившихся свидетелей В. и Р., изучив материалы дела, выслушав мнение прокурора, полагавшего признать Ш. безвестно отсутствующим, суд нашел заявление подлежащим удовлетворению. В судебном заседании из объяснений заявительницы, показаний допрошенных свидетелей, представленных документов судом было установлено, что заявительница К. и Ш. состоят в браке с 30 декабря 1994 г. От брака имеют дочь В., 1994 г. рождения. До 30 апреля 1998 г. Ш. проживал совместно с заявительницей. 30 апреля 1998 г. Ш. ушел из дома по делам и до настоящего времени не вернулся, домой не звонит, какой-либо информации о своем месте пребывания до настоящего времени заявительнице не сообщил, ребенком не интересовался. Указанные обстоятельства подтверждаются свидетельскими показаниями В. и Р., которые суду показали, что после января 1998 г. заявительница проживает в квартире одна с ребенком. Ш. по месту жительства с этого времени не живет, место нахождения неизвестно, писем он не присылал, не звонил, судьбой своего ребенка не интересовался. Начиная с 3 декабря 1999 г. Ш. находится в розыске как лицо, утратившее связь с родственниками, и до настоящего времени место его нахождения не установлено. Розыск его продолжается, что подтверждается справкой Службы криминальной милиции от 4 декабря 2000 г. В связи с этим суд признал гражданина Ш. безвестно отсутствующим с 3 декабря 1999 г.

При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — первое января следующего года.

Если гражданин, признанный судом безвестно отсутствующим, каким-то образом обнаружится (явится сам либо придет письмо родственникам, позвонит по телефону и т.п.), суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. Основанием для такой отмены будет соответствующее заявление в суд либо самого этого гражданина, либо инициатора первоначального заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим. А новое решение суда об отмене предыдущего служит основанием для отмены управления имуществом этого гражданина.

Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет.

Так, 22 января 2001 г. один из межмуниципальных судов Москвы рассмотрел в открытом судебном заседании с участием прокурора гражданское дело по заявлению П. о признании умершей его матери О. В заявлении было указано, что 26 марта 1994 г. мать ушла из дома, не взяв с собой ничего из вещей. С этого времени место ее нахождения неизвестно, принятые меры розыска результатов не дали. Поскольку в течение более пяти лет розыск О. не дал положительных результатов, заявитель просил признать ее умершей. Это необходимо ему для приватизации жилого помещения. Выслушав заявителя, описав показания ранее допрошенных свидетелей, допросив явившуюся свидетельницу В., изучив материалы дела, выслушав мнение прокурора, полагавшего признать О. умершей, суд нашел заявление подлежащим удовлетворению. В судебном заседании из объяснений заявителя, показаний свидетелей, представленных документов судом было установлено, что заявитель является сыном О., которая 26 марта 1994 г. ушла из дома, не взяв с собой ни денег, ни документов, ни каких-либо вещей. Домой О. больше не вернулась, какой-либо информации о себе с этого времени не сообщала.

Данные обстоятельства подтверждаются решением того же межмуниципального суда о признании О. без вести отсутствующей с 13 апреля 1999 г., вступившим в законную силу 26 апреля 1999 г., которым установлено, что О. с 14 апреля 1994 г. разыскивается ОРО Службы криминальной милиции как лицо без вести пропавшее, и по состоянию на день вынесения решения 14 апреля 1999 г. место ее нахождения не было установлено, розыск ее продолжался. Изложенные выше обстоятельства также подтверждаются свидетельскими показаниями Ф., М., П. и В., которые показали, что с 26 марта 1994 г. и до настоящего времени О. по месту жительства не проживает, место ее нахождения неизвестно, о своем месте пребывания не сообщала.

На основании этого суд решил объявить О. умершей со дня вступления решения в законную силу<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> Примеры взяты из архива суда, название которого, как и фамилии лиц, по этическим соображениям здесь не приводятся. И хотя оба дела рассматривались еще по правилам ГПК РСФСР, суть процедуры рассмотрения дел такой категории практически не изменилась.

В некоторых случаях временной отрезок, после истечения которого суд может признать гражданина умершим, законом сокращен. Так, если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая (кораблекрушение, авиакатастрофа, землетрясение, снежная лавина и пр.), то этот отрезок времени сокращен до шести месяцев. А военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

День смерти гражданина, объявленного судом умершим, считается днем вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Но в случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Объявление гражданина умершим влечет за собой следующие правовые последствия: 1) иждивенцы приобретают право на получение пенсий и пособий по случаю потери кормильца; 2) наследники призываются к наследованию имущества; 3) прекращается брак с лицом, объявленным умершим; 4) прекращается трудовой договор с работником, объявленным умершим.

Определенные правовые последствия падают и в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим. Независимо от времени своей явки этот гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества (за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя), которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим (в том числе перешло и в порядке наследования). Если же имущество перешло к другим лицам по возмездным сделкам, то оно может быть востребовано только у недобросовестных приобретателей, т.е. у таких, которые, приобретая имущество, знали, что гражданин, объявленный умершим, на самом деле жив.

Если суд признал гражданина безвестно отсутствующим, то орган опеки и попечительства по месту нахождения имущества отсутствующего приобретает законное основание для назначения опеки над этим имуществом.

Если же судом вынесено решение об объявлении гражданина умершим, то орган ЗАГС, получив это решение, производит в книге записей актов гражданского состояния соответствующую запись о смерти данного гражданина.

Супруг гражданина, признанного судом безвестно отсутствующим, даже при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей вправе расторгнуть брак не в судебном порядке, а в ЗАГС

(п. 2 ст. 19 СК РФ). А вследствие объявления судом одного из супругов умершим брак прекращается автоматически (ст. 16 СК РФ).

Если гражданин, объявленный судебным решением умершим, до этого решения состоял в трудовых отношениях с работодателем, то после вынесения названного решения в его трудовой книжке делается запись: «Работа прекращена в связи со смертью работника».

Если в трудовых отношениях с работодателем состоял гражданин, который признан судебным решением безвестно отсутствующим, то в его трудовой книжке может быть произведена следующая запись: «Трудовой договор прекращен в связи с признанием судом безвестно отсутствующим» — и указано решение суда.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд по заявлению заинтересованного лица возобновляет производство по делу и выносит новое решение, отменяющее свое ранее вынесенное решение. С таким заявлением может обратиться сам гражданин, а также другие лица, по чьей инициативе это дело рассматривалось ранее. Поскольку возбуждение нового дела в этом случае не требуется, при подаче заявления не взимается государственная пошлина.

Новое решение является основанием для снятия опеки с имущества и для аннулирования записи о смерти гражданина в книге ЗАГС.

В случае явки супруга, объявленного судом умершим или признанного судом безвестно отсутствующим, и отмены соответствующих судебных решений брак может быть восстановлен органом ЗАГС по совместному заявлению супругов. Но если еще до отмены судебных решений другой супруг уже вступил в новый брак, то этот новый брак не может быть признан недействительным, а прежний брак не может быть восстановлен (ст. 26 СК РФ).

Что же касается восстановления трудовых отношений, то здесь вопрос решается строго индивидуально. Гражданину необходимо привести убедительные доводы того, что он столь длительное время отсутствовал по уважительным причинам, не зависящим от него.

### **Ограничение дееспособности гражданина, признание гражданина недееспособным, ограничение или лишение несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами**

Дееспособность гражданина составляет важнейшую часть его правового положения в обществе. Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов и обеспечиваются

правосудием (ст. 18 Конституции РФ). Поэтому никто не может быть ограничен в дееспособности иначе как в случае и порядке, предусмотренных законом. А законом предусмотрено, что ограничить дееспособность гражданина вправе только суд. Более того, суд может вообще признать гражданина недееспособным. Разумеется, для судебного решения об этом требуются веские основания.

Совершеннолетний гражданин, злоупотребляющий спиртными напитками или наркотическими средствами и поэтому ставящий свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности (ст. 30 ГК РФ).

Несовершеннолетний гражданин в возрасте от 14 до 18 лет, который явно неразумно распоряжается своими доходами, также может быть ограничен судом в дееспособности (ст. 26 ГК РФ).

Совершеннолетний гражданин, который не понимает значения своих действий и не способен руководить ими вследствие психического расстройства, может быть признан судом недееспособным (ст. 29 ГК РФ).

Такого рода дела суд рассматривает с обязательным участием заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства, а также самого гражданина. Если рассматривается дело о признании гражданина недееспособным, он должен быть вызван в суд, только если позволит состояние его здоровья.

Заявителями в делах данной категории являются:

1) члены семьи гражданина, орган опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение — при рассмотрении дела об ограничении дееспособности;

2) родители, усыновители, попечитель (если таковой имеется), орган опеки и попечительства — при рассмотрении дела об ограничении или лишении прав несовершеннолетнего;

3) члены семьи гражданина, его близкие родственники (родители, дети, братья, сестры) независимо от совместного с гражданином проживания, орган опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение — при рассмотрении дела о признании гражданина недееспособным.

Следует указать на некоторые пробелы в современном российском законодательстве. Так, в нем отсутствует правовое понятие института семьи, поэтому иногда не ясно, кто же из ее членов вправе обращаться в суд с заявлением об ограничении дееспособности гражданина. Скажем, гражданин расторг брак, но продолжает жить в одном жилом помещении с бывшей супругой и своими взрослыми детьми, перед которыми он не имеет алиментных обязательств. Следовательно, он вправе самостоятельно распоряжаться своими доходами. Но, злоупотребляя спиртными напитками или наркотическими средствами, он тратит все свои доходы (заработок, пенсию и др.) на удовлетворение своей болезненной стра-

ти, а потом выпрашивает деньги у своей бывшей семьи, ставя ее в затруднительное (а порой и крайне тяжелое) материальное положение. Или: гражданин вообще не имеет семьи, проживает отдельно от своих близких родственников, однако своим поведением (злоупотреблением алкоголем или наркотиками) ставит их в сложное (в том числе и тяжелое) материальное положение — вступает в фиктивные браки, прописывает имущество, безуспешно лечится на средства родственников и т. п. Возникает вопрос: вправе ли эти родственники обратиться в суд с заявлением об ограничении его дееспособности? Формально, следуя букве закона, нет: он совершеннолетний, семьи не имеет, психическим расстройством не страдает, опека или попечительство над ним не установлены. Однако судебная практика (по крайней мере в Москве) стоит на других позициях; в подобных случаях суды все же принимают соответствующие заявления от близких родственников.

Так, в один из межмуниципальных судов Москвы обратилась гражданка Н. с заявлением о признании ограниченно дееспособным своего брата С, ссылаясь на то, что брат злоупотребляет спиртными напитками, не работает, находится на ее иждивении (хотя и проживает отдельно), своим поведением ставит ее семью в тяжелое материальное положение, в нетрезвом состоянии вступает в фиктивные браки, прописывает жен к себе на жилую площадь. В судебном заседании было установлено, что С. действительно злоупотребляет спиртными напитками, состоит на учете в наркологическом диспансере с диагнозом «хронический алкоголизм второй стадии», ранее, когда действовали лечебно-трудовые профилактории, проходил курс лечения в ЛТП, несколько раз госпитализировался в наркологическую больницу. Наркологический диспансер посещал регулярно, часто в сопровождении родных. От амбулаторного лечения отказывался, в последний год посещал диспансер в сопровождении родной сестры, которая за ним ухаживала, содержала его. В 1996 г. С. без ведома сестры вступил в фиктивный брак, получив за это 6 млн руб., прописал жену на свою жилую площадь, в настоящее время ставится вопрос об отмене решения суда о расторжении брака, так как при вынесении этого решения С. не участвовал в заседании. В судебном заседании сам гражданин С. с заявлением своей сестры согласился, не отрицал, что злоупотребляет спиртными напитками и находится на полном ее иждивении, хотя и проживает отдельно. При таких обстоятельствах суд, полагая заявление гражданки Н. обоснованным, признал гражданина С. ограниченно дееспособным и установил над ним попечительство.

В законодательстве имеется еще один дефект, который, возможно, будет как-то исправлен. Сейчас для признания гражданина ограниченно дееспособным требуется наличие у него только одного из двух пороков: злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Между тем общеизвестно, что и некоторые другие пороки могут поставить семью в тяжелое материальное положение. Так, болезненная страсть гражданина к азарт-

ным играм (сейчас даже появился термин «игромания») тоже может поставить его семью в тяжелое материальное положение, однако в настоящее время это обстоятельство не является юридическим основанием для признания его судом ограниченно дееспособным. Не является таким основанием и токсикомания<sup>1</sup>.

Бывают и другие случаи. Гражданин имеет семью, алкоголизмом и наркоманией не страдает, однако увлечен другими болезненными страстями — чрезмерным коллекционированием, изобретательством, графоманией, дробоманией (т.е. страстью к бродяжничеству) и т.п. Их удовлетворение требует средств, что также может ставить семью гражданина в тяжелое материальное положение. Ведь в таких случаях гражданин может не только не приносить в семью свой заработок, но даже «все тащить из дому» для удовлетворения своих болезненных наклонностей. Однако современное законодательство, в отличие, скажем, от римского права или дореволюционного российского законодательства, не знает правового понятия «расточительство», потому приведенные случаи не являются основанием для ограничения гражданина в дееспособности. В таких случаях соответствующие заявления суд не принимает, а членам семьи подобного гражданина остается только страдать и терпеть, если только не будет установлено его психическое расстройство.

Несколько по-иному решается вопрос о признании гражданина недееспособным. В соответствии с п. 3 ст. 1078 ГК РФ, в случае если гражданин вследствие психического расстройства причиняет кому-либо вред, обязанность по возмещению вреда может быть возложена на проживающих совместно с этим гражданином его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным. В данном случае закон предоставляет право обращения в суд с заявлением о признании гражданина недееспособным даже более широкому кругу родственников, которые совместно с ним и не проживают.

Из круга несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, которые «явно неразумно» тратят свои доходы, закон исключает эмансипированных несовершеннолетних и лиц, вступивших в этом возрасте в брак (и даже тех, которые затем расторгли брак, находясь в несовершеннолетнем возрасте). Они по закону наделяются

<sup>1</sup> В трудовом законодательстве подобный дефект исправлен. Так, согласно п. 7 ст. 121 КЗоТ РСФСР полная материальная ответственность работника наступала в случае, когда ущерб был причинен работником, находившимся в нетрезвом состоянии. А согласно п. 4 ст. 243 Трудового кодекса РФ материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба возлагается на работника в случае, если он находился в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

полной дееспособностью и потому вправе «явно неразумно» распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами.

В заявлении об ограничении дееспособности гражданина согласно ч. 1 ст. 282 ГПК РФ должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о том, что гражданин, злоупотребляющий только спиртными напитками или наркотическими средствами, ставит свою семью в тяжелое материальное положение.

В некоторых учебных пособиях рекомендуется, чтобы в этом заявлении обязательно должны быть изложены следующие обстоятельства, свидетельствующие о:

- злоупотреблении спиртными напитками или наркотическими средствами;
- наличии семьи у гражданина, в отношении которого ставится вопрос об ограничении дееспособности;
- причинной связи между указанными злоупотреблениями и тяжелым материальным положением семьи;
- совокупном доходе семьи, включающем доходы самого гражданина, в отношении которого и возбуждено дело об ограничении в дееспособности; при этом наличие у других членов семьи заработка или иных доходов само по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя, если семья не получает от этого гражданина необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично<sup>1</sup>.

Однако вряд ли надо описывать все эти обстоятельства. Например, совокупный доход семьи упомянутого гражданина в наше время может быть настолько высок, что для нее не составит труда оказывать своему родственнику постоянную материальную поддержку или содержать его. На самом деле пьянство или наркоманья гражданина — это семейное бедствие. Поэтому нередко целью просьбы об ограничении дееспособности является использование данного правового института в качестве профилактики или психологического воздействия на гражданина.

А если заявителем является психиатрическое или психоневрологическое учреждение, то оно вообще не всегда сможет определить совокупный доход данной семьи.

В заявлении о признании гражданина недееспособным должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о наличии у него психического расстройства, вследствие чего он не может понимать значения своих действий и руководить ими.

В порядке подготовки к судебному разбирательству такого дела судья при наличии достаточных данных о психическом расстройстве гражданина вправе назначить судебно-психиатрическую экспертизу для определения его психического состояния. Если этот

<sup>1</sup> См.: Решетникова И. В., Ярков В. В. Гражданский процесс: Курс лекций. — С. 253.

гражданин будет явно уклоняться от прохождения экспертизы, суд в судебном заседании с обязательным участием прокурора и психиатра может вынести определение о принудительном направлении гражданина на судебно-психиатрическую экспертизу.

В заявлении об ограничении или лишении несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о явно неразумном распоряжении таким несовершеннолетним этими своими доходами. Термин, употребляемый законом — «явно неразумное распоряжение доходами», — относится к так называемым «каучуковым нормам». Под явно неразумными распоряжениями своими доходами можно понимать все, что угодно — увлечение каким-либо хобби, которое родители (усыновители), попечитель или орган опеки и попечительства не признают и считают явно неразумным, трата несовершеннолетним всех своих доходов на благотворительные цели или на подарки любимым девушкам, а также на потребности того или иного фан-клуба и т. п. Поэтому заявителю надлежит доказать явную неразумность трат несовершеннолетним и убедить в этом суд. Для этого в своем заявлении следует привести достаточно обоснованные доводы такой явной неразумности.

Все заявители по данной категории дел освобождаются от уплаты судебных издержек, связанных с рассмотрением их заявлений. Однако если суд установит, что они (заявители) действовали недобросовестно в целях необоснованного ограничения или лишения дееспособности, то он вправе взыскать с них все издержки, связанные с рассмотрением дела.

Решение суда, которым гражданин ограничен в дееспособности, является основанием для назначения ему попечителя органом опеки и попечительства. Однако какими могут быть правовые последствия, если у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет, которого суд ограничил или лишил права самостоятельно распоряжаться своими доходами, уже был попечитель, процессуальный закон не объясняет. Молчит об этом и материальный закон (п. 4 ст. 26, ст. 33, 36, 37 ГК РФ).

Вероятно, попечитель приобретает право собственного распоряжения доходами своего подопечного, хотя это довольно спорно.

Решение суда, которым гражданин признан недееспособным, является основанием для назначения ему опекуна органом опеки и попечительства.

В соответствии с п. 2 ст. 34 ГК РФ суд обязан в течение трех дней со дня вступления своего решения в законную силу направить в орган опеки и попечительства по месту жительства гражданина, признанного ограниченно дееспособным или недееспособным,

копию этого решения. Данный орган назначает такому гражданину соответственно опекуна или попечителя.

Закон оставляет открытым вопрос о возможности гражданина, признанного недееспособным, обжаловать решение суда в кассационном порядке. Однако исходя из общих правовых начал данный вопрос должен решаться положительно. Пока решение не вступило в законную силу, гражданин считается полностью дееспособным со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями, в том числе и теми, которые не лишают его права обжаловать упомянутое решение суда.

Если основания, в силу которых гражданин признан недееспособным или был ограничен в дееспособности, отпали, суд признает гражданина дееспособным или отменяет ограничения его дееспособности. Для этого в суд подается соответствующее заявление. Его могут подать опекун недееспособного гражданина, попечитель ограниченно дееспособного гражданина, прежние заявители, а также другие члены семьи данного гражданина, орган опеки и попечительства, психиатрическое или психоневрологическое учреждение. Такое заявление подается в суд по месту жительства гражданина независимо от того, каким судом было вынесено прежнее решение. Заявление может подать также и сам гражданин, ограниченный в дееспособности.

Суд, проверив все обстоятельства, указанные в заявлении, принимает соответствующее решение.

Если речь идет о недееспособном гражданине, суд на основании положительного заключения судебно-психиатрической экспертизы принимает решение о признании выздоровевшего гражданина дееспособным. На основании этого решения отменяется установленная над гражданином опека.

Так, в 2000 г. межмуниципальный суд Москвы рассмотрел с участием прокурора в открытом судебном заседании гражданское дело по заявлению психоневрологического диспансера о признании дееспособной гражданки С-ной. Диспансер обратился с указанным заявлением в суд, мотивируя это тем, что С-на с 1971 г. не госпитализируется в психиатрические больницы, в течение свыше 15 лет ее состояние характеризуется как ремиссия<sup>1</sup>, лечение не получает, диспансер не посещает, социально адаптирована. Выслушав представителя психоневрологического диспансера, заключение прокурора, полагавшего заявление обоснованным, проверив материалы дела, суд посчитал заявление подлежащим удовлетворению. В судебном заседании было установлено, что решением JL-ского народного суда Москвы в 1974 г. С-на признана недееспособной и на

<sup>1</sup> *Ремиссия* (от лат. *remissio* — уменьшение, ослабление) означает ослабление симптомов, исчезновение признаков болезни. Не путать с ремиссией в биржевом праве, где она означает возвращение ценностей при ликвидации сделки, а также в предпринимательском праве, где она означает округление суммы платежа по счету в сторону уменьшения.

основании данного решения суда решением исполнительного комитета Совета народных депутатов Л-ского района Москвы над С-ной была установлена опека. Опекуном был назначен ее отец, который умер в 1995 г. С 1971 г. С-на в психиатрические больницы не госпитализируется, ее состояние здоровья характеризуется как ремиссия, лечение не получает, диспансер не посещает. До 1996 г. С-на работала в закрытом цехе швейной фабрики, полностью обслуживала себя и детей, рационально тратила заработную плату. В последние годы ухаживает за престарелой матерью, социально адаптирована. По делу была проведена амбулаторная судебно-психиатрическая экспертиза, согласно которой С-на страдает хроническим психическим заболеванием в форме приступообразно-прогредиентной шизофрени с изменением психики. В настоящее время психическое состояние С-ной определяется как ремиссия с изменениями психики, степень выраженности которых не столь значительна и не лишает ее способности понимать значение своих действий и руководить ими. По своему психическому состоянию в настоящее время С-на в учреждении над ней опеки не нуждается. На основании этих данных суд признал С-ну дееспособной.

Если речь идет о гражданине, ограниченном в дееспособности, суд по заявлению соответствующих лиц принимает решение об отмене ограничения его дееспособности. На этом основании отменяется установленное над данным гражданином попечительство.

### **Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация)**

Несовершеннолетний гражданин согласно Трудовому кодексу РФ вправе работать по трудовому договору с 15 лет. Он также вправе с согласия родителей (усыновителей) или попечителя заниматься предпринимательской деятельностью, причем возраст, с которого он может ею заниматься, законом не установлен. Но достигнув 16-летнего возраста, он может с согласия своих законных представителей быть объявлен органом опеки и попечительства эмансипированным, т. е. полностью дееспособным. Если же такого согласия нет, он сам может обратиться в суд с заявлением о своей эмансипации. В этом заявлении он излагает доводы, свидетельствующие, по его мнению, о своей полной самостоятельности, получении им соответствующих доходов и осознании того, что может лично нести гражданские обязанности по исполнению собственных обязательств.

Заявление несовершеннолетнего рассматривается судом с участием его самого, родителей (усыновителей), попечителя, прокурора, а также представителя органа опеки и попечительства.

Рассмотрев данное заявление по существу, суд может отклонить просьбу об эмансипации или удовлетворить ее. При удовлетворении этой заявленной просьбы несовершеннолетний объявля-

ется полностью дееспособным со дня вступления в законную силу решения суда. Если над ним ранее было установлено попечительство, оно отменяется решением органа опеки и попечительства. С момента наступления эмансипации родители (усыновители) или попечитель не несут никакой гражданско-правовой ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего.

### **Признание движимой вещи бесхозяйной и признание права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь**

И движимые, и недвижимые вещи по разным причинам могут остаться без собственника. Закон (ст. 225 ГК РФ) такие вещи называет «бесхозяйными». В обыденной жизни их называют «бесхозными», и слово это настолько прочно привилось, что даже попало в язык делового оборота. Однако с точки зрения юридической это неправильно. Корректнее именовать подобное имущество так, как оно называется в законе.

Общее понятие о *бесхозяйных* вещах дается в ст. 225 ГК РФ. К таким относятся вещи: а) не имеющие собственников; б) те, чей собственник неизвестен; в) те, от права собственности на которые собственник отказался (они именуется еще брошенными вещами).

Материальный закон (ГК РФ и др.) устанавливает различный правовой статус вещей движимых и недвижимых.

Если бесхозяйные вещи относятся к категории недвижимых, то по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого они находятся, они принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество. Если в течение года со дня постановки бесхозяйной вещи на учет никто не заявит о своих правах на нее, орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь. Таким органом в настоящее время является комитет по управлению муниципальным имуществом.

Что же касается бесхозяйных движимых вещей, то гражданским законом установлены следующие правила.

Если брошенные вещи находятся на территории, которая принадлежит на любом титульном (законном) основании какому-либо лицу, то большая часть из них может быть обращена этим лицом в свою собственность безо всякого юридического оформления. К таким вещам относятся вещи, стоимость которых ниже суммы 5 МРОТ, либо брошенные лом металлов, бракованная продукция, топлик от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых, отходы производства и т. п. Остальные брошенные вещи поступают в собственность лица, вступив-

шего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозьяйными (п. 2 ст. 226 ГК РФ).

Заявление о признании движимой вещи бесхозьяйной подается в суд лицом, вступившим во владение ею, по месту жительства (если это физическое лицо) или по месту нахождения (если это организация) заявителя.

Если движимая вещь по тем или иным причинам была изъята федеральным органом исполнительной власти в соответствии с его компетенцией (например, оружие, взрывчатка и т.п.), а потом выясняется, что она не имеет собственника или собственник ее неизвестен, соответствующий финансовый орган, на территории которой она была найдена, обращается в суд с заявлением о признании этой движимой вещи бесхозьяйной.

Заявление о признании права муниципальной собственности на бесхозьяйную недвижимую вещь подается в суд по месту ее нахождения уполномоченным управлять муниципальным имуществом.

В заявлении о признании движимой вещи бесхозьяйной указывается, какая именно вещь подлежит признанию бесхозьяйной (т. е. должны быть описаны ее основные признаки), а также приводятся доказательства, свидетельствующие об отказе собственника от права собственности на нее, либо подтверждается невозможность установить собственника вещи или то, что у нее собственника не было. Кроме того, в заявлении приводятся доказательства, свидетельствующие о вступлении заявителя во владение вещью.

В заявлении органа, уполномоченного управлять муниципальным имуществом, о признании права муниципальной собственности на бесхозьяйную недвижимую вещь указывается, кем, когда недвижимая вещь поставлена на учет, а также приводятся доказательства, свидетельствующие об отсутствии собственника. При этом, если данный орган обратился в суд с таким заявлением до истечения года со дня постановки на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию недвижимого имущества, то судья отказывает в принятии заявления и суд прекращает производство по делу.

Приняв заявление, судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, какие лица могут дать сведения о принадлежности имущества, а также запрашивает об имеющихся о нем сведениях соответствующие организации. В частности, на стадии подготовки дела выясняется, не принадлежит ли это имущество умершему или лицу, объявленному умершим, не имеющему наследников как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается от наследства, а также то, что отказывается в пользу другого наследника. Такое имущество не может быть признано бесхозьяй-

ным, поскольку оно считается выморочным. А *выморочное* имущество переходит в порядке наследования по закону не в муниципальную или частную собственность и даже не в собственность субъекта Российской Федерации, а в собственность Российской Федерации (п. 2 ст. 1151 ГК РФ).

Не является бесхозным и имущество лица, признанного неизвестно отсутствующим. Над таким имуществом устанавливается опека.

Если после возбуждения дела собственник имущества объявится, суд в соответствии с ч. 3 ст. 263 ГПК РФ оставляет заявление без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам их право предъявлять свои притязания на данное имущество на общих основаниях в порядке искового производства.

Признав, что собственник движимого имущества отказался от него, суд выносит решение о признании имущества бесхозным и о передаче такого имущества в собственность лица, вступившего во владение ею.

Признав, что недвижимая вещь не имеет собственника или собственник вещи неизвестен и она принята на учет в установленном порядке, суд выносит решение о признании права муниципальной собственности на эту вещь.

При этом следует обратить внимание на такое обстоятельство. В силу ст. 234 ГК РФ любое лицо (физическое или юридическое), не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее им как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом — в течение 5 лет, приобретает право собственника на это имущество безо всякого решения суда (институт приобретательной давности). Право собственности на такое имущество, если оно по закону подлежит государственной регистрации, возникает у лица, приобретшего это имущество в силу приобретательной давности, с момента такой регистрации. Отказ в регистрации имущества в силу приобретательной давности может быть обжалован в суд. Если же в отношении имущества возникает спор, то дело рассматривается в порядке искового производства.

Примечательной иллюстрацией современного порядка судебного разбирательства дела о признании имущества бесхозным может послужить следующий случай.

Работниками милиции была обнаружена легковая автомашина, наехавшая на дерево, в которой находились два пассажира. Эти граждане пояснили, что они предприниматели, приехавшие из другого города. Они договорились с водителем данной машины о том, чтобы тот подвез их до вокзала. Однако в пути следования водитель не справился с управлением и наехал на дерево. Видимо, испугавшись последствий, водитель вышел из машины и убежал. С водителем они не знакомы, и кому принадлежит данная машина, не знают.

В связи с этим автомашина была доставлена на территорию органа внутренних дел для обстоятельной проверки личностей пассажиров и их объяснений. В ходе проверки выяснилось, что данная автомашина нигде на учете не состоит и ее собственник неизвестен. Личность водителя так и не была установлена. Пассажиры не признавали автомашину своей. Поскольку в их действиях не усматривалось никакого правонарушения, они были отпущены, а машина осталась на хранении в органе внутренних дел.

Поскольку в течение года, несмотря на принятые меры, так и не удалось установить собственника автомашины, соответствующий финансовый орган обратился в суд на основании ст. 290 ГК РФ и п. 2 ст. 226 ГК РФ с заявлением о признании данной автомашины бесхозной. Проверив все обстоятельства дела, суд признал, что собственник машины неизвестен, и вынес решение о признании ее бесхозной и передаче в федеральную собственность.

Если после вступления в законную силу решения суда о признании имущества бесхозным объявится лицо, утверждающее о своих правах на это имущество, то оно вправе обратиться в суд с иском, поскольку обязательность судебных постановлений не препятствует обращению заинтересованных лиц, не участвовавших в деле, в суд за защитой своих прав и законных интересов нарушенных, по их мнению, подобным постановлением.

### **Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызванное производство)**

По российскому законодательству *ценной бумагой* является документ установленной формы и с обязательными реквизитами, который удостоверяет имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении данного документа. Таких бумаг достаточно много: государственная облигация, чек, вексель, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги, складские свидетельства, закладная, ипотечные ценные бумаги и др. Эти имущественные права могут принадлежать:

- любому предъявителю ценной бумаги (ценная бумага на предъявителя);
- только лицу, названному в ней (именная ценная бумага);
- названному в этой бумаге лицу, которое может или само реализовать эти права, или назначить своим распоряжением (приказом-ордером) другое лицо (ордерная ценная бумага).

Правовой статус ценных бумаг в зависимости от приведенной классификации различен с точки зрения их правовой защиты. Так, ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы у доб-

росовестного приобретателя (п. 3 ст. 302 ГК РФ). Собственник утраченной (или похищенной) именной ценной бумаги вправе предъявить к ее приобретателю виндикационный иск.

Что же касается восстановления прав по утраченным предъявительским и ордерным ценным бумагам, то оно в соответствии со ст. 148 ГК РФ может производиться судом в рамках особого производства.

Лицо, утратившее такие документы, может в случаях, указанных в федеральном законе, обратиться в суд с просьбой о признании их недействительными и о восстановлении прав по ним. Заявление с такой просьбой подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего указанные документы.

В заявлении должны быть указаны отличительные признаки утраченного документа, наименование лица, выдавшего документ, а также изложены обстоятельства, при которых произошла утрата документа; кроме того, в заявлении должна содержаться просьба о запрещении судом выдавшему документ лицу производить по нему платежи или выдачи.

После принятия заявления судья выносит определение о запрещении выдавшему документ лицу производить по нему платежи или выдачу, а также о производстве за счет заявителя публикации в местной газете.

В соответствии с ч. 1 ст. 296 ГПК РФ публикация должна содержать:

- наименование суда, в который поступило заявление об утрате документа;
- наименование лица, подавшего заявление, и его адрес;
- наименование и отличительные признаки документа;
- предложение держателю документа, об утрате которого заявлено, в трехмесячный срок со дня публикации подать в суд заявление о своих правах на этот документ.

На отказ суда в вынесении такого определения может быть подана частная жалоба (ч. 2 ст. 296 ГПК РФ).

В публикации не должно быть сообщения о том, что утраченный документ признан судом недействительным. Это в принципе не столь важно, поскольку публикация и делается для того, чтобы фактический держатель документа мог предъявить свои права на него.

Этот фактический держатель документа, об утрате которого публично заявлено, обязан в трехмесячный срок со дня публикации обратиться в суд, вынесший определение, с заявлением о своих правах на этот документ и представить его в подлиннике. В этом случае суд оставляет заявление, поданное лицом, утверждаящим, что он утратил документ, без рассмотрения и устанавливает срок, в течение которого выдавшему документ лицу запрещается производить по нему платежи и выдачи. Срок этот не должен превышать двух месяцев.

Такой порядок установлен для того, чтобы стороны — и заявитель, и фактический держатель — выяснили между собой, кому на самом деле принадлежит спорный документ. Поэтому суд разъясняет им их права: заявителю, что он имеет право предъявить к держателю документа иск об истребовании этого документа; фактическому держателю документа — его право взыскать с заявителя убытки, причиненные принятыми запретительными мерами. На определение суда по этим вопросам может быть подана частная жалоба.

Если же от фактического держателя своевременно не поступило никакого заявления, судья по истечении трехмесячного срока со дня упомянутой публикации рассматривает дело и в случае удовлетворения просьбы заявителя выносит решение, которым признает утраченный документ недействительным. Это решение восстанавливает заявителя в его правах на утраченный документ и является основанием для выдачи ему вклада или нового документа взамен признанного недействительным.

Фактический держатель документа, своевременно не заявивший по какой-либо причине о своих правах на этот документ, после вступления в законную силу решения суда о признании этого документа недействительным может предъявить к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного, иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества (на основании правил гл. 60 ГК РФ). Например, фактический держатель не мог видеть публикацию и поэтому не предъявил в суд свои права на имеющийся у него документ. Такой иск в юриспруденции именуется кондикционным. Следует указать, что фактический держатель может обратиться в суд за защитой своих прав только в пределах срока исковой давности.

### **Принудительная госпитализация гражданина в психиатрический стационар и принудительное психиатрическое освидетельствование**

Законом РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» (с последующими изменениями и дополнениями) предусмотрены исключительные случаи так называемой недобровольной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или его принудительного психиатрического освидетельствования. Такие случаи допускаются только по решению суда.

С заявлением о принудительной госпитализации или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, может обратиться только психиатрический стационар. Заявление об этом подается представителем психиатрического стационара в суд по месту нахождения

такого стационара, в который помещен гражданин. В заявлении должны быть указаны основания для принудительной госпитализации, предусмотренные федеральным законом. К заявлению прилагается мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости пребывания гражданина в психиатрическом стационаре. Заявление о принудительной госпитализации подается в течение 48 часов (двух суток) с момента его помещения в психиатрический стационар. Возбуждая дело, судья одновременно продлевает пребывание гражданина в этом стационаре на срок, необходимый для рассмотрения указанного заявления.

Само заявление судья рассматривает в 5-дневный срок со дня возбуждения дела. Судебное заседание может проводиться либо в помещении суда, либо в помещении психиатрического стационара. При этом сам гражданин, о котором идет речь, имеет право лично участвовать в судебном заседании. Но если по сведениям, полученным от представителя психиатрического стационара, психическое состояние гражданина таково, что не позволяет ему лично участвовать в проводимом в помещении суда судебном заседании, дело рассматривается судьей в психиатрическом стационаре.

Дело это рассматривается с обязательным участием прокурора, представителя психиатрического стационара, подавшего в суд соответствующее заявление, и представителя гражданина, в отношении которого и решается вопрос о его принудительной госпитализации или о продлении срока таковой.

Рассмотрев заявление представителя психиатрического стационара, судья принимает соответствующее решение о его удовлетворении или отклонении. Если заявление удовлетворено, оно является законным основанием для принудительной госпитализации или продления ее срока и дальнейшего содержания гражданина, страдающего психическим расстройством, в психиатрическом стационаре в течение установленного законом срока.

В тех же случаях, когда речь идет о принудительном психиатрическом освидетельствовании, требуется соответствующее заявление врача-психиатра, которое подается в суд уже не по месту нахождения психиатрического стационара, а по месту жительства гражданина. К заявлению прилагаются мотивированное заключение врача-психиатра о необходимости такого освидетельствования и другие имеющиеся материалы. Такое заявление рассматривается судьей в течение трех дней со дня его подачи.

#### **Рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния**

По разным причинам иногда в органах ЗАГС допускаются различного рода ошибки при производстве какой-либо записи в

книгах записей актов гражданского состояния, и сотрудники этих органов отказываются внести исправления или изменения в произведенную запись.

Например, в настоящее время в отдельных изданиях можно встретить буквы русского алфавита «ё» с точками, однако по укоренившейся привычке во многих документах она пишется без обозначения соответствующих точек. Между тем это имеет иногда чисто правовое значение.

Так, у супругов, носящих фамилию «Семенов», родившийся ребенок был зарегистрирован в книге записей актов гражданского состояния как «Семенов» без обозначения двух точек. Сотрудники отдела ЗАГС отказались внести соответствующее исправление. Это является основанием для обращения супругов в суд с заявлением об установлении неправильностей записей актов гражданского состояния.

Такое заявление подается в суд по месту жительства заявителя. Правда, следует отметить, что подобное заявление может быть подано только при наличии двух условий: при отсутствии спора о праве и в случае отказа органов ЗАГСa исправить запись.

Если же имеются данные о гражданском споре правового характера (например, при исправлении записи могут быть затронуты чьи-то права), то судья разъясняет заявителю возможность обращения в суд с соответствующим иском.

С заявлением об установлении неправильности записи акта гражданского состояния могут обращаться не только сами граждане, в отношении которых допущена ошибка (неточность), но и другие заинтересованные лица, например родители (как в приведенном выше примере), наследники этих граждан, а в необходимых случаях и прокурор.

В заявлении должно быть указано, в чем заключается неправильность записи, когда и каким органом ЗАГСa было отказано в исправлении или изменении произведенной записи (ст. 308 ГПК РФ). Помимо этого в заявлении приводятся доводы, подтверждающие утверждения заявителя о неправильности записи. К заявлению прилагаются необходимые документы: копии соответствующих свидетельств и другие документы. При подготовке дела к судебному разбирательству судья затребует из органа ЗАГСa, в котором произведена неправильная запись, соответствующую информацию, а при необходимости вызывает представителей этого органа.

Признав заявление подлежащим удовлетворению, судья выносит соответствующее решение, которое служит основанием для исправления или изменения такой записи органами ЗАГСa. Вступившее в законную силу судебное решение направляется в орган ЗАГСa по месту жительства заявителя для внесения соответствующих исправлений.

## Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении

В соответствии с действующим российским законодательством нотариат призван обеспечивать защиту прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательными актами нотариальных действий. Такие действия совершают государственные и частные нотариусы, а в случаях их отсутствия в населенном пункте — указанные в законе должностные лица. На территории других государств нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, также уполномоченные на их совершение. Перечень нотариальных действий, совершаемых указанными лицами (частными и государственными нотариусами, другими уполномоченными на то лицами), приведен в ст. 35 — 38 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате.

Но, кроме того, другими законодательными актами Российской Федерации предусмотрено, что отдельные нотариальные действия вправе совершать и иные должностные лица. Так, правом удостоверять некоторые односторонние сделки (например, завещания и доверенности) наделены многие командиры (начальники) воинских учреждений, имеющих различные наименования, начальники мест лишения свободы, руководители и дежурные врачи стационарных лечебных учреждений, капитаны морских и речных судов, начальники различных экспедиций (п. 3 ст. 185 и п. 1 ст. 1127 ГК РФ). Все перечисленные лица могут и отказаться от совершения нотариальных действий по основаниям, названным в ст. 48 Основ законодательства о нотариате.

В соответствии со ст. 310 ГПК РФ и ст. 49 Основ законодательства о нотариате заинтересованное лицо, считающее неправильным совершенное нотариальное действие или отказ в его совершении, вправе подать об этом заявление в суд.

Статья 310 ГПК РФ также определяет и подсудность данного дела. Заявление подается в суд по месту нахождения нотариуса или должностного лица, которые и нарушили, по мнению заявителя, своими деяниями (действиями или бездействием) его права и законные интересы. А жалоба на капитанов морских и речных судов подается в суд по месту порта приписки судна.

В некоторых случаях это причиняет существенные неудобства заявителю. Так, судно может встать на длительную стоянку (под погрузку, для ремонта) в другом порту, который значительно отдален от порта приписки данного судна. Между тем заявление подается в суд в 10-дневный срок, исчисляемый со дня, когда заявителю стало известно об ущемлении его прав или законных

интересов. В этом случае заявителю, вероятно, следует направлять заявление по почте, чтобы не пропустить срок.

Процессуальный закон не указывает, в какой суд подаются жалобы на действия или бездействие должностных лиц консульских учреждений РФ, находящихся за границей. Судебная практика решает этот вопрос по аналогии закона. Так, в одном из своих определений Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отметила следующее: «Гражданский процессуальный кодекс РСФСР не регулирует подсудность дел, связанных с обжалованием гражданами Российской Федерации, постоянно проживающими за ее пределами, действий должностных лиц дипломатических представительств или консульских учреждений Российской Федерации, за исключением обжалования действий по вопросам гражданства, которое в силу ст. 47 Закона Российской Федерации «О гражданстве Российской Федерации» осуществляется в Московском городском суде. С учетом этого применительно к ст. 47 названного Закона данная жалоба также подлежит рассмотрению в Московском городском суде по первой инстанции»<sup>1</sup>.

Такая позиция Верховного Суда Российской Федерации позволяет сделать вывод, что и в других аналогичных случаях российские граждане, ущемленные в правах действиями или бездействием должностных лиц консульских учреждений Российской Федерации, вправе обращаться с жалобой именно в Московский городской суд.

С жалобой, поданной в суд, может обратиться только заинтересованное лицо. Как разъяснил Пленум Верховного Суда Российской Федерации, к заинтересованным лицам в этом случае относятся граждане и юридические лица, в отношении которых совершено нотариальное действие, либо получившие отказ в его совершении. Любое другое лицо, чьи права и законные интересы были или могли быть затронуты нотариальным действием, вправе защищать свое нарушенное право или интерес путем обращения в суд с соответствующим иском<sup>2</sup>.

Пленум в названном постановлении рекомендовал судьям при принятии жалобы убедиться, содержатся ли в ней все необходимые данные для правильного и своевременного ее разрешения, в частности, кроме сведений о заявителе:

<sup>1</sup> См.: ВВС РФ. — 1997. — № 11. Поскольку и новый ГПК РФ хранит по этому поводу молчание, процитированное положение, вероятно, применимо и в настоящее время.

<sup>2</sup> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 1981 г. № 1 «О практике применения судами законодательства по рассмотрению дел по жалобам на нотариальные действия или на отказ в их совершении» (с последующими изменениями и дополнениями) // Сборник постановлений Пленума ВС РФ. 1961 — 1996. — М., 1997. — С. 47. Данное постановление не утратило своей силы и сейчас.

- фамилия, инициалы нотариуса или должностного лица, выполнившего нотариальное действие либо отказавшего в его совершении, наименование и местонахождение организации, в которой выполняют свои обязанности названные лица;
- указание на то, какое нотариальное действие обжалуется или в совершении какого нотариального действия отказано;
- обстоятельства, на которых основана жалоба;
- доказательства, подтверждающие изложенные в жалобе обстоятельства;
- сведения о других заинтересованных лицах.

Пленум указал также на то, что заявления лиц, оспаривающих права и обязанности, основанные на совершенном нотариальном действии, рассматриваются судом в порядке искового производства. Поэтому, например, не могут быть рассмотрены в особом производстве жалобы на отказ в выдаче свидетельства о праве на наследство ввиду пропуска срока его принятия или спора о нем наследников, жалобы, оспаривающие исполнительные надписи на документах о задолженности по банковским кредитам, квартирной плате, коммунальным услугам при наличии спора между должником и взыскателем о размерах платежей и т. п.

При рассмотрении заявления доказательствами, которые предлагается представить заявителю, могут служить подлинные нотариально удостоверенные:

- договоры, заявления, доверенности и другие письменные доказательства;
- документы, выданные нотариусом (свидетельство о праве на наследство, свидетельство о праве собственности на долю в общем имуществе супругов и т.д.);
- документы, подтверждающие бесспорность задолженности или иной обязанности должника перед взыскателем с учиненной на них исполнительной подписью и др.

В случае отказа в совершении нотариального действия предоставляются документы, которые, по мнению заявителя, должны быть нотариально удостоверены или засвидетельствованы, а также постановление нотариуса или другого правомочного должностного лица об отказе в совершении нотариального действия.

Заявление рассматривается судом с участием заявителя, нотариуса или другого правомочного должностного лица. Их неявка не является препятствием для разрешения дела (ст. 311 ГПК РФ).

Решение суда, которым удовлетворено это заявление, отменяет совершенное нотариальное действие или обязывает выполнить такое действие (ст. 312 ГПК РФ). В резолютивной части решения, в случае отмены нотариального действия, указывается, какое нотариальное действие, когда и кем совершенное отменяется; при удовлетворении заявления об отказе в совершении нотариального действия — какое именно нотариальное действие и кем должно

быть совершено. Копия судебного решения направляется для исполнения нотариусу либо соответствующему должностному лицу.

### **Восстановление утраченного судебного производства**

К сожалению, по разным объективным и субъективным причинам гражданское дело, уже рассмотренное судом, может быть утрачено (пожар, другое стихийное бедствие, террористический акт, халатное отношение судейских служителей, кража и т.п.). Иногда такое судебное производство возможно восстановить, иногда нет. Ранее, до принятия ГПК РФ, порядок его восстановления определялся Приложением № 2 к ГПК РСФСР. В современном ГПК РФ ему специально посвящена глава 38 (ст. 313 — 319).

Дело о восстановлении утраченного судопроизводства может быть возбуждено только по заявлениям лиц, участвующих в деле. (По прежнему порядку утраченное судебное или исполнительное производство могло быть восстановлено, кроме того, по заявлению прокурора, а также по инициативе суда.)

Заявление о восстановлении утраченного судопроизводства подается лишь в случае, если пропавшее дело уже было рассмотрено по существу. Если же оно утрачено до этого, то не подлежит восстановлению. В известном произведении Н. В. Гоголя «Повесть о том, как поссорились Иван Иванович с Иваном Никифоровичем» приведен эпизод, когда свинья украла в суде исковое заявление Ивана Никифоровича еще до рассмотрения спора по существу. Это как раз тот случай, когда судебное производство не подлежит восстановлению. И если судебное производство утрачено до рассмотрения дела по существу, истец вправе предъявить новый иск. Принимая этот новый иск, суд в своем определении о возбуждении дела по новому иску обязательно должен отразить факт утраты прежнего судопроизводства. А рассматривая дело по новому иску, суд вправе использовать сохранившиеся части прежнего судопроизводства, документы, выданные гражданам и организациям из дела до его утраты, копии этих документов, другие документы, имеющие отношение к этому делу. Согласно ч. 2 ст. 316 ГПК РФ суд может допросить в качестве свидетелей лиц, присутствовавших при совершении процессуальных действий, а в необходимых случаях — даже судей, рассматривавших дело, по которому утрачено производство, а также лиц, исполнявших решение суда. Из этого положения следует, что дело по новому иску должно рассматриваться в ином составе суда.

Если же судебное производство утрачено не до рассмотрения дела по существу и по нему уже было принято решение (либо определение о прекращении судебного разбирательства по делу), то порядок его восстановления следующий.

Заинтересованное лицо обращается в суд с заявлением о восстановлении судебного производства. Оно подается в тот же суд, в котором и рассматривалось утраченное дело.

В заявлении указывается:

- о восстановлении какого именно судебного производства просит заявитель;
- как оно было разрешено (принято судебное решение или вынесено определение о прекращении производства по делу на основании ст. 220 ГПК РФ);
- какое процессуальное положение занимал заявитель в утраченном деле;
- кто еще принимал участие в этом деле и в каком процессуальном положении, а также их адреса;
- что известно заявителю об обстоятельствах утраты производства;
- имеются ли копии документов утраченного производства и если имеются, то где они находятся;
- восстановление каких именно документов заявитель считает необходимым;
- самое основное: для какой цели необходимо их восстановление.

Если цель не указана, суд оставляет заявление без движения и предоставляет заявителю срок, необходимый для изложения этой цели.

Если окажется, что такая цель не связана с защитой прав и законных интересов заявителя, суд отказывает в возбуждении дела или, если оно уже было возбуждено, оставляет заявление без рассмотрения. Об этом выносится мотивированное определение.

Если собранных материалов недостаточно для точного восстановления судебного постановления, связанного с утраченным судебным производством, суд прекращает производство по делу о восстановлении утраченного судебного производства и разъясняет лицам, участвующим в деле, право предъявления иска в общем порядке.

Процессуальный закон оставляет за рамками вопрос о виновности тех или иных лиц в утрате судебного производства. По-видимому, это решается в порядке дисциплинарного, административного или уголовного производства. Оставлен без ответа и другой важный вопрос: как может защитить свои права истец, если все документы, подтверждающие обоснованность его исковых требований, утрачены и восстановить их не представляется возможным? Например, истец требует взыскания долга с ответчика, не признающего иск, и в подтверждение своих требований прилагает к исковому заявлению подлинную расписку должника; суд принимает решение об удовлетворении иска, но это решение до его вступления в законную силу он истцу не вручил, а в это время

помещение, где производится судебное заседание, сгорело. Согласно же материальному закону (ст. 162 ГК РФ) свидетельские показания в подтверждение совершения сделки, требующие соблюдения простой письменной формы, не допускаются. Вероятно, эти и некоторые другие не менее сложные вопросы поможет разрешить высшая судебная инстанция, то ли посредством принятия соответствующего постановления, то ли путем внесения соответствующего законопроекта. Правда, дела данной категории возникают довольно редко.

Если же суд удовлетворяет просьбу заявителя о восстановлении утраченного судебного производства, он принимает решение, которым считает установленным содержание восстанавливаемого судебного производства со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями.

\*\*\*

Таким образом в рамках особого производства суд рассматривает и разрешает многочисленную категорию дел, в которых не идет спор о праве, но решение по которым весьма важно для лиц, обращающихся в суд за защитой своих прав, свобод и законных интересов.

## Глава IV

### ПРОИЗВОДСТВО В СУДЕ ВТОРОЙ ИНСТАНЦИИ

Любое постановление суда первой инстанции (решение или определение) еще не означает, что оно правильное. Судьи тоже люди, а человеку свойственно ошибаться. Поэтому закон предоставляет право лицам, участвующим в деле, обжаловать мнение суда, пока оно не обрело законной силы. В связи с этим гражданское процессуальное законодательство предусмотрело две формы такого обжалования.

Если дело рассматривал мировой судья, все его действия можно обжаловать в *апелляционном порядке*, если оно рассматривалось другим судом по первой инстанции — в *кассационном*.

Апелляции приносятся в районный суд *через мирового судью*; кассации — в соответствующий суд второй инстанции *через суд первой инстанции*. Судами второй инстанции являются судебные коллегии по гражданским делам судов субъектов Российской Федерации (т. е. республиканских судов, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также Верховного Суда РФ, если дело рассматривалось по первой инстанции в указанных судах субъектов Российской Федерации).

И апелляционную, и кассационную жалобы вправе *подавать* только стороны и другие лица, участвующие в деле, кроме прокурора. Прокурор, который участвовал в деле, *приносит* апелляционное или кассационное представление<sup>1</sup>.

Никому другому право на апелляцию и кассацию законом не предоставлено. Еще раз напомним, что лицами, участвующими в деле, закон называет: 1) стороны, 2) третьих лиц, 3) лиц, обращающихся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц, 4) лиц, вступающих в процесс для дачи заключения, 5) прокурора. Только они и могут обжаловать судебное постановление, не вошедшее в законную силу.

Ни свидетелям, ни экспертам, ни переводчикам, ни консультантам, ни секретарю судебного заседания, ни самому судье, рассматривавшему данное дело (и высказавшему по нему особое мнение), право апелляционного или кассационного обжалования за-

<sup>1</sup> До принятия нового ГПК РФ этот документ именовался не представлением, а *протестом*.

коном не предоставлено. Тем более оно не предоставлено родственникам сторон, их друзьям и соседям, а также журналистам. Видя несправедливость судебного постановления (по их мнению), они могут лишь обратиться с просьбой о его пересмотре к прокурору, участвовавшему в деле, который и может принести соответствующее представление.

Жалобы и представления приносятся в суд второй инстанции через суд первой инстанции. Правило это установлено для того, чтобы первый суд знал: вступит ли его постановление в законную силу по истечении определенного срока или на него подана жалоба (представление). Если в течение срока, установленного для обжалования судебного постановления, суд первой инстанции не получит информации о том, что оно обжаловано, это постановление вступает в законную силу со всеми вытекающими отсюда правовыми последствиями. Поэтому в тех случаях, когда апелляционные или кассационные жалобы поступают непосредственно в суд второй инстанции, минуя суд первой инстанции, они тем не менее возвращаются в суд первой инстанции, ибо с ними там производится ряд обязательных процессуальных действий (копии жалоб, представлений с приложенными к ним документами направляются всем лицам, участвующим в деле, которые вправе знакомиться со всеми материалами дела в это время, жалобы регистрируются в соответствующих документах суда и т.д.). И только по истечении срока обжалования такая жалоба (или представление) вместе с делом направляется в суд второй инстанции.

Постановления судов второй инстанции по упомянутым жалобам и представлениям вступают в законную силу *сразу, со дня (или даже момента) их принятия (вынесения)*.

Порядок рассмотрения жалоб и представлений в апелляционной и кассационной инстанциях примерно один и тот же (ведь обе они относятся ко второй инстанции), за некоторыми исключениями.

## § 21. Апелляционное производство

*Апелляция* была известна еще в Древнем Риме и означала *обжалование решения судьбы в вышестоящие органы* (иногда вплоть до императора). Она откладывала вступление в силу обжалованного судебного акта. Решение апелляционной инстанции заменяло первое судебное решение и вступало в силу немедленно. В средневековой Европе также существовали различные формы апелляционного производства. В Новое время апелляция была введена во Франции в 1808 г. В России она возникла с введением судебных реформ в 1864 г. и просуществовала до 1917 г. Первыми советскими декретами о суде (1917—1918 гг.) было приостановлено дей-

стве мировых судей и упразднен пересмотр дел в апелляционном порядке.

С созданием в 1991 г. арбитражных судов как самостоятельного звена судебной системы возник вопрос о необходимости апелляционного производства. Оно было введено с принятием второго Арбитражного процессуального кодекса РФ в 1995 г. Несмотря на определенные недостатки апелляционного производства в арбитражных судах, в юридической мысли зрела идея о восстановлении института апелляции и в судах общей юрисдикции. Поэтому Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» было установлено апелляционное производство по пересмотру решений и определений мировых судей. Новый Гражданский процессуальный кодекс РФ закрепил этот вид судопроизводства в 16 статьях главы 39.

Как уже отмечалось, решения мировых судей могут быть обжалованы в апелляционном порядке только сторонами (истцом и ответчиком) и другими лицами, участвующими в деле. Апелляционная жалоба подается в районный суд через мирового судью. Прокурор, который участвовал в деле, может принести апелляционное представление на решение мирового судьи.

И апелляционная жалоба, и апелляционное представление прокурора могут быть поданы в районный суд в течение десяти дней со дня принятия мировым судьей решения в окончательной форме.

Закон установил шесть обязательных реквизитов, которые должны содержать жалобы и представления, поданные в апелляционном порядке. Это:

- 1) наименование районного суда, в который они адресуются;
- 2) наименование лица, подающего жалобу или представление, его место жительства или место нахождения;
- 3) указание на обжалуемое решение мирового судьи;
- 4) доводы жалобы или представления;
- 5) просьба заинтересованного лица;
- 6) перечень прилагаемых документов.

При этом в апелляционной жалобе не должны содержаться требования, которые ранее не заявлялись мировому судье. Если апелляционная жалоба подана лицом, который имеет право ее подавать, она должна быть подписана либо им, либо его представителем. Но представитель должен при этом приложить доверенность или иной документ, удостоверяющий его полномочия.

Если жалоба подлежит оплате, к ней должна прилагаться квитанция об уплате государственной пошлины.

Сама жалоба или представление прокурора подаются в районный суд с копиями, число которых соответствует числу лиц, участвующих в деле.

Лицо, подающее апелляционную жалобу, в официальных документах именуется не «жалобщик», а «заявитель».

Мировой судья, получивший апелляционную жалобу или апелляционное представление, рассматривает их и приходит к следующим выводам:

- если в них нет соответствующих закону обязательных реквизитов, оставляет их без движения и назначает заявителю (прокурору) срок для исправления недостатков; если лицо, подавшее апелляцию, выполнит в установленный срок указания мирового судьи, его апелляция считается поданной в день первоначального ее поступления в суд;

- если эти указания мирового судьи не выполнены в установленный срок или истек срок обжалования (а оснований для его восстановления нет), апелляция возвращается лицу, ее подавшему;

- если апелляция соответствует всем необходимым требованиям, мировой судья обязан направить всем лицам, участвующим в деле, копии апелляции и приложенных к ней документов;

- в течение срока, установленного для обжалования, мировой судья ожидает поступления возражений на апелляцию от лиц, участвующих в деле;

- по истечении срока обжалования он направляет гражданское дело с апелляцией и поступившими на нее возражениями в районный суд.

Все свои действия (поскольку они являются процессуальными) мировой судья фиксирует в определениях.

Если вдруг лицо, подавшее апелляционную жалобу, или прокурор, который принес апелляционное представление, отказались от апелляции в письменной форме еще до принятия решения или определения районным судом, соответствующий судья выносит определение о прекращении апелляционного производства при условии, что никто из других лиц, участвующих в деле, не обжаловал решение мирового судьи.

Получив апелляционную жалобу или апелляционное представление прокурора, районный суд извещает всех лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения апелляции.

Рассмотрение дела судом апелляционной инстанции производится по правилам производства в суде первой инстанции. Более того, апелляционный суд, в отличие от суда кассационной инстанции, вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства.

При рассмотрении апелляции районный суд имеет право:

- 1) оставить решение мирового судьи без изменения, а жалобу или представление — без удовлетворения;

- 2) изменить решение мирового судьи или отменить его и *принять новое решение*;

3) отменить решение мирового судьи полностью или в части и прекратить судебное производство либо оставить заявление без рассмотрения.

При этом судебное постановление районного суда принимает следующие формы постановлений:

а) *апелляционное решение*, которое заменяет полностью или в части решение мирового судьи (в суде кассационной инстанции все постановления именуются только определениями);

б) определение во всех остальных случаях.

Любая форма судебного постановления суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия. Обжаловать его теперь можно только в надзорном порядке.

Решение мирового судьи может быть отменено или изменено в апелляционном порядке только по следующим основаниям:

1) когда неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела;

2) когда обстоятельства, имеющие значение для дела, не доказаны;

3) когда выводы, сделанные мировым судьей и изложенные им в своем решении, не соответствуют обстоятельствам дела;

4) когда нарушены или неправильно применены нормы материального права;

5) когда мировым судьей существенно нарушены нормы процессуального права.

Не только решения, но и определения, вынесенные мировым судьей, могут быть обжалованы в районный суд. Однако не все определения подлежат обжалованию, а только две их категории:

а) когда это прямо предусмотрено ГПК РФ;

б) когда такое определение исключает возможность дальнейшего движения дела.

Апелляционные жалобы на такие определения мирового судьи именуются *частными*. Районный суд, рассмотрев такую частную жалобу или представление прокурора, вправе:

- оставить определение мирового судьи без изменения, а жалобу или представление — без рассмотрения;

- отменить определение мирового судьи полностью или в части и разрешить вопрос по существу, что означает следующее: апелляционная инстанция, рассмотрев частную жалобу на определение мирового судьи об утверждении мирового соглашения (абз. 5 ст. 220 ГПК РФ), вправе отменить это определение и отказать сторонам в удовлетворении ходатайства об утверждении мирового соглашения, направить дело для дальнейшего рассмотрения мировому судье, так как в таком случае сохраняется возможность апелляционного обжалования судебного решения мирового судьи<sup>1</sup>.

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2004. - № 1. - С. 22.

Помимо постановлений суда апелляционной инстанции в отношении решений мирового судьи районный суд при проверке этих решений может выносить так называемые «промежуточные определения», например определение о приостановлении производства по делу или определение о принятии мер по обеспечению иска. Среди практикующих юристов по этому поводу возник вопрос о возможности обжалования таких определений, вынесенных на стадии апелляционного рассмотрения дела. Верховный Суд РФ разъяснил, что в соответствии с ч. 2 ст. 329 ГПК РФ постановление суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия. Таким образом, несмотря на то, что такие определения препятствуют дальнейшему рассмотрению дела, в случае их принятия на стадии апелляционной инстанции они вступают в законную силу со дня их принятия. Следовательно, они не могут быть обжалованы в суд кассационной инстанции, на них может быть подана только надзорная жалоба<sup>1</sup>.

## § 22. Производство в суде кассационной инстанции

Если гражданское дело рассматривалось по первой инстанции в районном суде, суде субъекта Российской Федерации, в Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ, решение по нему может быть кассировано.

Кассационную жалобу вправе подать истец, ответчик и другие лица, участвующие в деле. Кассационное представление приносит прокурор, который участвовал в данном деле по первой инстанции.

Кассационные жалобы и представления подаются и приносятся на решения судов, еще не вошедшие в законную силу. Порядок их подачи следующий:

- на решения районных судов, решения гарнизонных военных судов жалобы подаются, а представления приносятся в вышестоящий суд, т.е. соответственно либо в суд субъекта Российской Федерации (в верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа) либо в окружной (флотский) военный суд;

- на решения судов субъектов РФ и окружных (флотских) военных судов — в Верховный Суд РФ;

- на решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ — в Кассационную коллегию Верховного Суда РФ.

Срок подачи кассационной жалобы или кассационного представления составляет, как и при апелляции, десять дней со дня принятия решения судом в окончательной форме.

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2004. - № 1. - С. 23.

Реквизиты кассационной жалобы и кассационного представления сходны с реквизитами апелляционных жалоб и представлений. Однако если в апелляции содержится *просьба* заинтересованного лица, то в кассации — *требования* лица, подающего жалобу, а также *основания*, по которым это лицо считает решение суда неправильным.

Ссылка в кассации на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается только в том случае, если эти доказательства невозможно было представить в суд первой инстанции и эта невозможность обоснована в кассационном документе.

Кассационная жалоба подписывается лицом, ее подающим, либо его представителем. Если она подписана представителем, к ней прилагаются соответствующие документы, удостоверяющие его полномочия. Кассационное представление подписывается прокурором, участвовавшим в данном деле.

И жалоба, и представление подаются в тот суд первой инстанции, которым обжалуемое решение и было вынесено. Они подаются с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Приложенные к ним документы также подаются с соответствующим числом копий.

Получив такие жалобу или представление, судья проверяет их качество и подлинность. Если в них не содержится обязательных реквизитов или они представлены не в том количестве экземпляров, которое требуется, а также если жалоба не оплачена государственной пошлиной, судья выносит определение, на основании которого оставляет их без движения и назначает срок для устранения недостатков. На такое определение судьи могут быть поданы частная жалоба или представление прокурора в суд кассационной инстанции. Если указания судьи в установленный срок будут выполнены, жалоба или представление считаются поданными в день их первоначального поступления в суд. Таким образом срок кассационного обжалования не будет пропущен.

Если же указания судьи в установленный срок не выполнены либо срок обжалования истек, судья возвращает кассационную жалобу, представление лицу, их подавшему. Они возвращаются также в случае просьбы заявителя или отзыва прокурора, если дело еще не направлено во вторую инстанцию. По смыслу закона они возвращаются и тогда, когда поданы ненадлежащим лицом. Возвращение оформляется определением судьи, которое можно обжаловать в вышестоящий суд.

Если все требования, предъявляемые к кассационной жалобе, кассационному представлению, соблюдены, судья не позднее следующего дня после дня их получения направляет копии жалобы, представления со всеми имеющимися приложениями всем лицам, участвующим в деле. Кроме того, он извещает этих лиц о времени

и месте рассмотрения кассационной жалобы, представления в кассационном порядке в соответствующем суде второй инстанции. Но если кассация подана в Верховный Суд РФ, такое извещение делает уже не судья первой инстанции, а сам Верховный Суд РФ.

Лица, участвующие в деле, получив такое извещение, вправе представить в суд первой инстанции свои письменные возражения относительно кассационных доводов с приложением документов, подтверждающих эти возражения. Они (возражения) направляются в суд первой инстанции с соответствующим количеством копий.

Все возражения прилагаются судьей к кассационным жалобам, представлениям и вместе с гражданским делом по истечении срока, установленного для кассационного обжалования (10 дней), направляются в суд второй инстанции.

Суд второй инстанции должен рассмотреть поступившее по кассационным жалобе, представлению гражданское дело не позднее чем в течение месяца со дня его поступления. Верховный Суд РФ должен рассмотреть такое дело не позднее чем в течение двух месяцев со дня его поступления.

По отдельным категориям дел федеральными законами могут быть установлены и более сокращенные сроки. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 348 ГПК РФ кассационная жалоба или кассационное представление прокурора по делам о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, поступившие в ходе избирательной кампании или подготовки референдума на рассмотрение в суд кассационной инстанции, рассматриваются в течение пяти дней со дня их поступления.

Гражданское дело, поступившее в суд второй инстанции, предварительно изучается одним из судей, который затем и делает соответствующий доклад в судебном заседании.

Само судебное заседание проводится по правилам, установленным для проведения судебного заседания в суде первой инстанции, но в несколько упрощенном порядке. Председательствующий открывает заседание и объявляет, какое дело рассматривается и по чьей инициативе, выясняет, кто явился в заседание, устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей. Затем он объявляет состав суда (как уже говорилось, он включает в себя председательствующего и двух профессиональных судей), разъясняет лицам, участвующим в деле, их право отвода, а также все другие их процессуальные права и обязанности. Следует заметить, что процессуальное право заявлять ходатайство реализуется несколько не так, как в суде первой инстанции. Любые ходатайства, связанные с разбирательством дела в суде кассационной инстанции, разрешаются су-

дом только после заслушивания мнений всех лиц, участвующих в деле.

Если кто-либо из лиц, участвующих в деле, не был надлежащим образом извещен о времени и месте рассмотрения дела и поэтому в суд не явился, судебное разбирательство откладывается. Если же эти лица были извещены, но по каким-то причинам все же не явились в судебное заседание, оно может начаться и без них. Но суд вправе и в этом случае отложить разбирательство дела.

Рассмотрение дела начинается докладом одного из судей. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы кассационных жалобы, представления и поступившие относительно них возражения, содержание представленных в суд новых доказательств, а также сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть суду для проверки решения суда.

После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле, их представителей, затем в случае необходимости оглашает имеющиеся в деле доказательства и приступает к исследованию вновь представленных доказательств, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции. При этом стороны вправе ходатайствовать о вызове и допросе дополнительных свидетелей, а также об истребовании других доказательств, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции.

До принятия судом кассационной инстанции соответствующего судебного постановления лицо, подавшее кассационную жалобу, может отказаться от нее, подав об этом письменное заявление. Если никто из других лиц, участвующих в деле, не обжаловал решение суда первой инстанции, суд второй инстанции выносит определение, которым прекращает кассационное производство. Прокурор, который принес кассационное представление, вправе отозвать его только до начала судебного заседания. Если же он это сделал уже в ходе судебного заседания, оно продолжается.

После того как суд выслушал объяснения сторон, исследовал необходимые доказательства, он переходит к судебным прениям. Порядок их проведения такой же, как и в суде первой инстанции. Первым выступает *кассатор* (т. е. лицо, подавшее кассационную жалобу, или прокурор, принесший кассационное представление). По окончании прений суд удаляется в совещательную комнату для вынесения кассационного определения.

Суду кассационной инстанции предоставлены следующие права:

- оставить решение суда первой инстанции без изменения, а кассационную жалобу, представление — без рассмотрения;
- отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в суд первой ин-

станции в том же или ином составе судей, если нарушения, допущенные судом первой инстанции, не могут быть исправлены судом кассационной инстанции;

- изменить или отменить решение суда первой инстанции и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся и дополнительно представленных доказательств;

- отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление (т.е. кассационную жалобу, представление) без рассмотрения.

Судебное решение проверяется в кассационной инстанции на предмет его законности и обоснованности. При этом суд кассационной инстанции исходит из доводов, изложенных в кассационной жалобе или кассационном представлении и возражений относительно них. Он также оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции. Кроме того, суд кассационной инстанции подтверждает указанные в обжалованном решении суда факты и правоотношения или устанавливает новые факты и правоотношения.

Все решения суда первой инстанции, влекущие отмену или изменения в кассационном порядке, делятся на две группы: необоснованные и незаконные.

Необоснованными решениями ГПК РФ (пп. 1 — 3 ч. 1 ст. 362) признает такие, в которых:

- неправильно определены обстоятельства, имеющие значение для дела;
- эти обстоятельства, установленные судом первой инстанции, не доказаны;
- выводы суда первой инстанции, изложенные в его решении, не соответствуют обстоятельствам дела.

Незаконным бывает решение в случаях нарушения или неправильного применения судом первой инстанции норм материального или процессуального права (п. 4 ч. 1 ст. 362 ГПК РФ).

Согласно ст. 363 ГПК РФ нарушение или неправильное применение норм материального права происходит тогда, когда суд первой инстанции:

- не применил закон, подлежащий применению;
- применил закон, не подлежащий применению;
- неправильно истолковал закон.

В этом отношении весьма примечателен следующий случай из судебной практики, о котором уже частично говорилось в § 19.

Прокурор Республики Коми обратился в суд с заявлением о признании противоречащим федеральному законодательству, недействующим и не подлежащим применению Закона Республики Коми от 31 мая 1999 г.

№ 25-РЗ «О передаче органам местного самоуправления государственных полномочий по совершению нотариальных действий». Верховный Суд Республики Коми 25 февраля 2003 г. требования прокурора удовлетворил. Тогда Государственный Совет Республики Коми подал в Верховный Суд РФ кассационную жалобу, в которой просил решение Верховного Суда Республики Коми отменить как основанное на неправильном толковании норм материального права.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 15 апреля 2003 г. решение Верховного Суда Республики Коми оставила без изменения, а жалобу — без удовлетворения. При этом в своем определении Судебная коллегия отметила, что суд правильно разрешил возникший спор, нормы материального права истолковал правильно, а доводы, изложенные в кассационной жалобе, признала необоснованными. В связи с этим она не нашла оснований для отмены решения суда первой инстанции в кассационном порядке (предусмотренных ст. 362 ГПК РФ)<sup>1</sup>.

В другом случае суд второй инстанции исправил ошибку суда первой инстанции, который неправильно истолковал и применил нормы материального права.

Постановлением правительства Москвы от 24 сентября 2002 г. № 784-ПП «Об упорядочении предоставления льгот по оплате за пользование телефоном отдельным категориям граждан, получающим пенсию в органах социальной защиты» было предусмотрено.

«1. Принять предложение ОАО "Московская городская телефонная сеть" о выплате с 1 января 2003 г. денежной компенсации в размере 50 % утверждаемого в установленном порядке тарифа (абонентской платы) за пользование телефоном индивидуального пользования взамен 50-процентной скидки за телефон, установленной действующим законодательством для отдельных категорий москвичей согласно приложению 1, в том числе и инвалидам, являющимся абонентами ОАО МГТС <...>

2. Установить, что оплата за пользование телефоном (абонентская плата) получателями вышеуказанной компенсации производится в полном размере установленного тарифа».

Гражданин К. обратился в суд с заявлением о признании пунктов 1 и 3 указанного постановления незаконными, ссылаясь на то, что установленные в них нормы противоречат Федеральному закону «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» и нарушают его право на получение льготы, установленной федеральным законом.

Решением Московского городского суда от 20 февраля 2003 г. заявление было оставлено без удовлетворения.

Тогда К. обратился с кассационной жалобой, в которой поставил вопрос об отмене судебного решения как вынесенного с нарушением норм материального и процессуального права.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 10 июня 2003 г. жалобу К. удовлетворила. В частности она сошла, что выводы Мосгорсуда о том, что оспариваемые заявителем нормы постановления правительства Москвы соответствуют нормам федерального законода-

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2004. - № 2. - С. 8-9.

тельства, но основаны на неправильном толковании и применении норм материального права. В своем кассационном определении Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ достаточно подробно разъяснила, в чем именно заключалось это неправильное толкование и применение. На этом основании она отменила решение Мосгорсуда и, не передавая дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, вынесла новое решение об удовлетворении заявления К.: признала противоречащими и не подлежащими применению пункты 1 и 3 упомянутого постановления<sup>1</sup>.

Нарушения или неправильные применения норм процессуального права подразделяются на три вида.

1. Несущественные, не влияющие на стабильность судебного решения. Так, в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении» (п. 13) отмечена недопустимость включения в резолютивную часть решения выводов суда по той части исковых требований, по которым не принимается постановление по существу (ст. 215, 216, 220 — 223 ГПК РФ), поскольку эти выводы излагаются в форме определений (ст. 224 ГПК РФ), которые должны выноситься отдельно от решений. Однако включение указанных выводов в решение само по себе не является существенным нарушением норм процессуального права и не влечет по этому основанию его отмену в апелляционном, кассационном или надзорном порядке.

2. Существенные — те, что привели или могли привести к неправильному разрешению дела (ч. 1 ст. 364 ГПК РФ). Их правовое значение зависит от конкретных обстоятельств дела: то, что не имеет значения при рассмотрении одного дела, имеет решающее значение при разбирательстве другого.

3. Безусловные, допущение которых в любом случае влечет за собой отмену даже правильного судебного решения независимо от доводов кассационного обжалования<sup>2</sup>. К ним ч. 2 ст. 364 ГПК РФ относит:

- 1) рассмотрение дела судом в незаконном составе;
- 2) рассмотрение дела судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных о времени и месте судебного заседания;
- 3) рассмотрение дела с нарушением правил о языке, на котором велось судебное производство;
- 4) разрешение судом вопросов о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

<sup>1</sup> См.: БВС РФ. - 2003. - № 12. - С. 10-12.

<sup>2</sup> Основной постулат, действующий при пересмотре судебных постановлений, состоит в том, что «правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям» (ч. 2 ст. 362 ГПК РФ). Однако в то же время закон расценивает ряд процессуальных нарушений категорически недопустимыми.

- 5) отсутствие надлежащих подписей в решении суда;
- 6) решение суда принято не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;
- 7) отсутствие в деле протокола судебного заседания;
- 8) нарушение тайны совещания судей.

Безусловными основаниями к отмене решения являются, кроме того, и нарушения судом требований ст. 220 и 222 ГПК РФ, согласно которым суд первой инстанции должен был бы вынести определение о прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения, а он вместо этого принял решение.

Свои выводы суд кассационной инстанции оформляет определением. Кассационное определение — это постановление, которым разрешается вопрос о законности и обоснованности пересмотренного решения суда первой инстанции. Как уже отмечалось, оно вступает в силу с момента его вынесения. В случае отмены решения суда первой инстанции и передачи дела на новое рассмотрение указания, изложенные в определении суда кассационной инстанции и касающиеся необходимости совершения процессуальных действий, обязательны для суда, вновь рассматривающего дело.

Однако в соответствии с принципом независимости судей суд кассационной инстанции не вправе предрешать вопросы:

- о достоверности или недостоверности того или иного доказательства;
- о преимуществе одних доказательств перед другими;
- о том, какое решение суда должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Следует отметить еще одно важное обстоятельство, которое так или иначе затрагивается во всех вышестоящих судебных инстанциях. Если при пересмотре решения суда первой инстанции суд любой другой инстанции (апелляционной, кассационной или надзорной) своим решением или определением окончательно разрешает спор, либо прекращает производство по делу, либо оставляет заявление без рассмотрения, он обязан разрешить и вопрос о повороте исполнения решения суда или передать дело на разрешение суда первой инстанции (ч. 1 ст. 445 ГПК РФ). *Поворот исполнения судебного решения* означает возврат ответчику всего, что было с него взыскано в пользу истца на основании прежнего, отмененного, судебного постановления. Кроме того, при этом решается и другой вопрос — о перераспределении судебных расходов. Если же в решении или определении вышестоящего суда нет никаких указаний по этому поводу, ответчик вправе подать соответствующее заявление в суд первой инстанции.

Иногда случается, что во вторую инстанцию поступает кассационная жалоба (или кассационное представление прокурора) уже

после рассмотрения дела по другим жалобам. Если они поступают в установленный срок или после восстановления пропущенного срока, суд кассационной инстанции обязан принять такие жалобы, представление к своему производству. И если он придет к выводу о незаконности или необоснованности ранее вынесенного кассационного определения, оно отменяется и выносится новое кассационное определение.

Суд кассационной инстанции вправе пересматривать не только судебные решения, но и некоторые определения суда первой инстанции. На них лицами, участвующими в деле, подаются частные жалобы, а прокурором, участвующим в деле, приносится представление. Согласно ч. 1 ст. 371 ГПК РФ все определения суда первой инстанции делятся на те, которые можно обжаловать отдельно от судебного решения, и те, которые обжаловать нельзя. В отношении последних возражения относительно них могут быть включены в кассационную жалобу или кассационное представление. В частном порядке могут быть обжалованы определения суда первой инстанции в двух случаях: 1) когда это предусмотрено непосредственно в ГПК РФ (таких определений насчитывается несколько десятков), 2) когда определение суда исключает возможность дальнейшего движения дела.

Подача частной жалобы, представления прокурора и их рассмотрение происходят по общим правилам кассационного производства. Однако суд первой инстанции, вынесший определение и получивший такие жалобы, представления до окончания судебного разбирательства дела, направляет их в суд кассационной инстанции не со всем гражданским делом, а лишь с теми процессуальными документами, которые относятся к обжалуемому определению.

По результатам рассмотрения обжалуемого определения суд кассационной инстанции вправе:

- оставить определение суда первой инстанции без изменения, частную жалобу, представление прокурора — без удовлетворения;
- отменить определение суда и передать вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции;
- отменить определение суда полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

## **ПЕРЕСМОТР ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ СУДЕБНЫХ ПОСТАНОВЛЕНИЙ**

Судебные постановления, которые вступили в законную силу, обладают определенными свойствами: обязательностью для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, должностных лиц, граждан, организаций, неизменяемостью, неопровержимостью. Они считаются той юридической истиной, которая навсегда устанавливает правовые отношения между сторонами. Еще римским правом была выработана формула: *Res iudicata pro veritate habetur* — «Состоявшееся судебное решение принимается за истину». Такие судебные постановления подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации. Неисполнение судебного постановления, а равно иное проявление неуважения к суду влечет за собой ответственность, предусмотренную федеральным законом, в частности ст. 315 Уголовного кодекса РФ.

Вместе с тем даже вступившие в законную силу судебные постановления не всегда безупречны, и поэтому закон предоставляет возможность их оспаривания и пересмотра. В настоящее время такого рода пересмотр может осуществляться в двух формах: а) путем рассмотрения дела в надзорном порядке и б) посредством пересмотра некоторых судебных постановлений по так называемым вновь открывшимся обстоятельствам.

Правила производства в суде надзорной инстанции установлены в главе 41 ГПК РФ (ст. 376 — 391), а пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений и определений суда, вступивших в законную силу, — в главе 42 ГПК РФ (ст. 392 — 397).

### **§ 23. Производство в суде надзорной инстанции**

Судами надзорной инстанции являются:

- 1) президиумы верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; президиумы окружных (флотских) военных судов;
- 2) Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ; Военная коллегия Верховного Суда РФ;
- 3) Президиум Верховного Суда РФ.

Вступившие в законную силу судебные постановления, за исключением постановлений Президиума Верховного Суда РФ, могут быть обжалованы в один из перечисленных судов надзорной инстанции в соответствии с установленной процессуальным законом иерархией. Согласно ст. 13 ГПК РФ все судебные постановления принимаются судом в форме судебных приказов, решений суда, определений суда. Судебные приказы выносятся мировым судьей; решения принимаются судом первой инстанции; судом апелляционной инстанции (районным судом) принимаются апелляционные решения и определения, которые сразу вступают в законную силу; судом кассационной инстанции принимаются определения, также вступающие в законную силу со дня их принятия; по результатам рассмотрения дела в порядке надзора суд надзорной инстанции выносит мотивированное определение, которое также вступает в законную силу со дня его вынесения. Все эти документы именуется, как уже сказано, судебными постановлениями и все они могут быть обжалованы в надзорном порядке. Однако обжалованы они могут быть *только в течение года со дня их вступления в силу.*

Субъектный состав лиц, имеющих право на обращение в суд надзорной инстанции, значительно шире кассаторов. С надзорной жалобой вправе обратиться не только лица, участвующие в деле, но и другие лица, если их права и законные интересы были нарушены такими судебными постановлениями. Кроме того, если в рассмотрении дела участвовал прокурор, с представлением о пересмотре вступивших в законную силу решений и определений суда имеют право обратиться некоторые должностные лица прокуратуры, а именно:

- 1) Генеральный прокурор Российской Федерации и его заместители — в любой суд надзорной инстанции;
- 2) прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота) — в президиум соответствующего суда.

Процедура подачи надзорной жалобы довольно сложна и длительна. Когда она поступает в суд надзорной инстанции, то по поручению председателя или его заместителя передается на рассмотрение судьи данного суда. Этот судья вправе рассматривать ее в течение месяца (судья Верховного Суда РФ — в течение двух месяцев). После рассмотрения надзорной жалобы судья, если у него появились сомнения в законности судебного постановления, истребует само гражданское дело, на что также требуется определенное время. Если у него таких сомнений нет, а изложенные в жалобе (представлении) доводы в соответствии с федеральным законом не могут повлечь за собой возможность отмены судебного постановления, он выносит определение об отказе в истребовании дела. Однако председатель президиума соответствующего суда

либо его заместитель вправе не согласиться с определением судьи об отказе в истребовании дела и вынести свое определение об истребовании дела. На это тоже уходит значительное время. Когда же истребованное гражданское дело поступает в суд надзорной инстанции, оно рассматривается судьей не более чем два месяца (а судьей Верховного Суда РФ — не более чем четыре месяца). Этот срок может быть продлен председателем суда, его заместителем соответственно до четырех и шести месяцев. По результатам рассмотрения истребованного дела судья выносит определение:

- об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции;
- о передаче дела для рассмотрения надзорной жалобы или представления прокурора по существу в суд надзорной инстанции.

В первом случае председатель соответствующего суда или его заместитель вправе не согласиться с определением судьи об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции и вынести свое определение о такой передаче. На это также уходит время.

Во втором случае дело передается для рассмотрения в суд надзорной инстанции, где оно может рассматриваться не более двух месяцев. Однако в Судебной коллегии по гражданским делам и в Военной коллегии Верховного Суда РФ оно может рассматриваться не более трех месяцев, а в Президиуме Верховного Суда РФ — не более чем четыре месяца.

Простейшие расчеты показывают, что минимальный срок для рассмотрения надзорной жалобы, представления прокурора составляет не менее пяти месяцев, максимальный — десять месяцев. Таковы реалии судебного производства. Еще римские юристы говорили: *In iudicando criminosa celeritas* — «В проведении суда поспешность преступна».

Если истребованное гражданское дело вместе с надзорной жалобой (представлением прокурора) все же поступит в суд надзорной инстанции, то суд направляет лицам, участвующим в деле, копии определения о передаче дела для рассмотрения и копии надзорной жалобы (или представления прокурора). Время рассмотрения дела суд назначает с учетом того, чтобы все извещенные надлежащим образом лица имели возможность явиться в суд на заседание. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных о времени и месте рассмотрения дела, не препятствует его рассмотрению.

В судебном заседании один из членов суда надзорной инстанции излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, мотивы надзорной жалобы или представления и определения суда о возбуждении надзорного производства. Судьи могут задать вопросы докладчику. Лица, участвую-

шие в заседании суда надзорной инстанции, вправе дать объяснения по делу. По результатам рассмотрения дела суд надзорной инстанции выносит определение. При рассмотрении дела в порядке надзора все вопросы решаются большинством голосов. При равном количестве голосов, поданных за пересмотр дела в порядке надзора и против его пересмотра, надзорная жалоба или представление прокурора считаются отклоненными.

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений нижестоящих судов в порядке надзора являются только существенные нарушения норм материального или процессуального права.

Суд надзорной инстанции обладает следующими полномочиями:

1) оставить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции без изменения, надзорную жалобу или представление прокурора — без удовлетворения;

2) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение;

3) отменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых судебных постановлений;

5) отменить либо изменить судебное постановление суда первой, второй или надзорной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело для нового рассмотрения, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права.

Указания суда надзорной инстанции о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

#### **§ 24. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений и определений суда, вступивших в законную силу**

По вновь открывшимся обстоятельствам пересматриваются не все судебные постановления, а только решения и определения суда, вступившие в законную силу. Судебные приказы (а они тоже согласно ст. 13 ГПК РФ являются судебными постановлениями) по этому основанию пересмотру не подлежат. Ряд процессуалистов полагает, что основания к пересмотру по вновь открывшимся обстоятельствам являются частным вариантом оснований к применению института судебного надзора<sup>1</sup>. Действующее гражданское

<sup>1</sup> Такое мнение высказывал профессор К.И. Комиссаров в кн.: Гражданский процесс: Учебник/ Отв. ред. Ю.К. Осипов. — М., 1995. — С. 381.

процессуальное законодательство (ч. 2 ст. 392 ГПК РФ) предусматривает следующие четыре основания:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

2) установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения либо определения суда;

3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступления судей, совершенные при рассмотрении или разрешении данного дела;

4) отмена решения, приговора или определения суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения или определения суда.

Вновь открывшиеся обстоятельства — это факты, от которых зависит возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей лиц, участвующих в деле, иными словами, это юридические факты. Причем это такие юридические факты, которые существовали в момент рассмотрения дела, но не были известны ни сторонам, ни суду.

Так, решением суда между тремя сестрами было разделено имущество, которое осталось после смерти их отца. После вступления решения в законную силу от одной из сестер в тот же суд поступило заявление о том, что ей стало известно о наличии завещания отца, в котором все имущество завещалось только ей. Данное завещание, надлежащим образом удостоверенное, было приложено к заявлению. Заявительница просила пересмотреть предыдущее решение суда по вновь открывшимся обстоятельствам, поскольку ранее ни ей, ни другим сестрам, ни тем более суду не было известно об указанном юридическом факте — завещании наследодателя. Разумеется, что в подобном случае судья обязан принять данное заявление и пересмотреть свое решение по вновь открывшимся обстоятельствам.

Основания к пересмотру судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам установлены законом. Все другие основания являются поводом для рассмотрения дела в порядке судебного надзора. Например, не являются основанием для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам такие доказательства, которые были обнаружены судом после вынесения решения. Они могут служить основанием для пересмотра дела в порядке надзора.

Под существенными для дела обстоятельствами, которые не были и не могли быть известны заявителю, подразумеваются факты, имеющие юридическое значение для взаимоотношений спо-

рящих сторон. В силу того, что эти факты уже существовали, но о них никто не знал, суд и вынес решение без их учета. Если бы данные факты суду были известны, то он, вполне возможно, вынес бы иное решение.

Приведем еще один пример. Гр-ка М. подала в суд заявление об установлении родственных отношений с гр-ном К., который год назад уехал из Российской Федерации в Грецию, и о нем до сих пор ничего не известно. Суд отказал гр-ке М. в установлении просимого ею факта за отсутствием доказательств по делу. Через три месяца гр-ка М. обнаружила у родственников свидетельство о своем рождении, в котором ее отцом был записан гр-н К. Это обстоятельство считается существенным для дела, и потому гр-ка М. вправе обратиться с заявлением о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам в тот же суд.

Заведомо ложные показания свидетелей, заключения экспертов, заведомо неправильный перевод или фальсификация доказательств также могут привести к вынесению неправильного решения. Однако эти обстоятельства будут служить основаниями для пересмотра постановления суда только в том случае, если будут установлены вступившим в законную силу приговором суда. Иллюстрацией к этому служит следующий случай.

Решением районного суда был удовлетворен иск гр-ки Д. об установлении отцовства и взыскании алиментов в отношении гр-на П. Через год гр-н П. обратился в тот же суд с заявлением о пересмотре указанного решения по вновь открывшимся обстоятельствам. В этом заявлении он указал, что решение суда было основано на ложных показаниях свидетелей со стороны истицы — гр-ки Е. и гр-ки С.; в подтверждение своего заявления он приложил письменное свидетельство своего соседа по лестничной площадке гр-на В. (заверенное нотариусом), в котором тот сообщает, что указанные лица (гр-ка Е. и гр-ка С.) сознались ему в том, что они оговорили гр-на П. по просьбе гр-ки Д. Более того, это признание было с их согласия записано на магнитофонную пленку. Судья тем не менее отказал в приеме заявления гр-ну П. и разъяснил ему, что тот может просить лишь о пересмотре решения в порядке надзора. В этом случае народный судья был прав, ибо гр-н П., хотя и представил доказательства о юридическом факте, который существовал во время первого рассмотрения дела и о котором ни гр-н П., ни суд не знали, но к рассмотрению этот факт не может быть принят, поскольку должен быть установлен приговором суда, вступившим в законную силу. Следовательно, в данном случае гр-ну П. надо обратиться с заявлением в порядке надзора. Если надзорная инстанция сочтет данные доводы убедительными, она направит все материалы для проведения расследования по факту дачи ложных свидетельских показаний. Если расследованием будет установлен таковой факт, дело поступит в суд уже в уголовном порядке, и если суд вынесет обвинительный приговор в отношении гр-ки Е. и гр-ки С. по поводу дачи ими ложных показаний именно по тому гражданскому делу, то уже только тогда возникнут основания для пересмотра гражданского дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Точно так же преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо преступные деяния судей, совершенные при рассмотрении конкретного гражданского дела (подкуп, угрозы, дача или получение взятки и т.п.), должны быть установлены вступившим в законную силу приговором суда.

Наконец, четвертым основанием для пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам является отмена решений, приговоров, других постановлений судов либо иных органов, которые послужили основанием к вынесению судебного постановления по конкретному гражданскому делу.

Так, по решению районного суда с гр-ки К., работавшей заведующей магазином, было взыскано 3 млн руб. в возмещение ущерба от недостачи товарно-материальных ценностей. В обоснование судебного решения указывалось, что по факту недостачи следственными органами проводилось расследование, которое пришло к выводу о виновности гр-ки К., но по причинам ее раскаяния, тяжелого физического нездоровья, семейных обстоятельств (гр-ка К. — мать-одиночка) было решено, что уголовное дело против нее возбуждать нецелесообразно, хотя в ее действиях и содержится состав преступления. Таким образом, районный суд, рассматривавший гражданское дело по иску к гр-ке К., вполне обоснованно сослался на постановление следственных органов. Однако впоследствии это постановление было отменено, а уголовное преследование в отношении гр-ки К. прекращено по причине отсутствия в ее действиях какого-либо состава преступления. В этом случае в соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 392 ГПК РФ возникают и основания к пересмотру гражданского дела о взыскании с гр-ки К. 3 млн руб. по вновь открывшимся обстоятельствам.

Процессуальный порядок пересмотра судебных постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам несколько отличается от процессуального порядка пересмотра судебных постановлений по надзорным жалобам. Право подачи заявления (представления) о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам решения, определения суда предоставлено сторонам, прокурору и другим лицам, участвующим в деле. А право обращения с надзорной жалобой предоставлено, кроме того, лицам, не участвующим в деле, чьи права и законные интересы были нарушены обжалуемыми судебными постановлениями. Надзорные жалобы и представления подаются в суд надзорной инстанции. Заявления же о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам судебного постановления подаются в тот же суд, который их и принял. Закон (ст. 394 ГПК РФ) устанавливает временные пределы подачи заявления о таком пересмотре. Этот предел определен сроком в три месяца со дня установления вновь открывшихся обстоятельств, служащих основанием для пересмотра дела. Исчисление срока для подачи заявления производится следующим образом в конкретных случаях:

- если открылись существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю, — со дня открытия таких обстоятельств;

- стали известны установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, а также преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, или преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении данного дела, — со дня вступления в законную силу приговора по уголовному делу;

- если произошла отмена решения, приговора или определения суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послужившего основанием к вынесению данного решения или определения суда, — со дня вступления в законную силу приговора, решения, определения, постановления суда или вынесения органом государственного управления постановления, противоположных по своему содержанию тем, на которых было основано пересматриваемое решение, определение или постановление.

В случае пропуска срока подачи заявления по уважительным причинам суд может восстановить его по ходатайству заявителя (ст. 112 ГПК РФ).

Заявление о пересмотре судебного акта подается в тот же суд, который выносил этот акт. Он же и рассматривает данное заявление в судебном заседании.

Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, но их присутствие не обязательно. Рассмотрев заявление, суд либо его удовлетворяет и отменяет предыдущее решение, определение суда, либо отказывает в их пересмотре. Если заявление о пересмотре удовлетворяется, дело вновь рассматривается судом по правилам гражданского судопроизводства.

Определение суда об удовлетворении заявления обжалованию не подлежит, в то время как определения суда об отказе в пересмотре предыдущих решения, определения суда может быть обжаловано.

**ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ  
ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ**

В судах Российской Федерации нередко рассматриваются гражданские дела, где в качестве лиц, участвующих в деле, с одной или с обеих сторон принимают участие иностранные граждане, лица без гражданства (апатриды или аполиды), иностранные организации, международные организации, а также иностранные государства. Кроме того, российские суды вступают в различные отношения с иностранными судами и иностранными третейскими судами (арбитражами) по поводу признания и исполнения их решений.

Правоотношения, возникающие в подобных случаях, именуются в международном частном праве отношениями, осложненными иностранным элементом. Существуют четыре аспекта таких отношений:

1) когда одной из сторон правоотношений выступает субъект, по своему характеру являющийся иностранным (иностраный гражданин, апатрид, иностранное юридическое лицо, международная организация и даже в некоторых случаях иностранное государство, выражающее свои частные интересы);

2) когда все участники правоотношений принадлежат к одному государству (физические лица, имеющие российское гражданство, российские юридические лица), но объект, по поводу которого возникают эти правоотношения, находится за границей (например, два наследника — граждане Российской Федерации — спорят между собой по поводу полученного ими в наследство дома, который находится в Латвийской Республике);

3) когда такие отношения связаны с юридическим фактом, имеющим место за границей (смерть родственника-наследодателя, заключение договора, причинение вреда и т.п.);

4) когда иностранные суды, иностранные третейские суды (арбитражи) обращаются в российские суды с ходатайствами о принудительном исполнении их решений либо с просьбами о выполнении различных судебных поручений.

В случае возникновения каких-либо разногласий, разрешения процедурных вопросов иной раз появляется необходимость определиться, как именно, в каком порядке рассматриваются подобные правовые проблемы. В большинстве случаев они регулируются общепризнанными принципами и нормами международного пра-

ва, а также международными договорами Российской Федерации, которые составляют часть российской правовой системы (ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации). Кроме того, производство в российских судах по делам, осложненным иностранным элементом, осуществляется по правилам ГПК РФ и иных федеральных законов (ч. 3 ст. 398 ГПК РФ).

### **§ 25. Общие положения производства по делам с участием иностранных лиц**

В соответствии с ч. 3 ст. 62 Конституции РФ иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Такие случаи касаются в основном материального права. Например, согласно ст. 56 Кодекса торгового мореплавания РФ в состав экипажа судна, плавающего под Государственным флагом Российской Федерации, кроме граждан Российской Федерации могут входить иностранные граждане и лица без гражданства, которым не разрешено занимать должности капитана судна, старшего помощника капитана судна, старшего механика и радиоспециалиста. А в состав летного экипажа гражданского воздушного судна Российской Федерации могут входить только граждане Российской Федерации, если иное не предусмотрено федеральным законом (п. 4 ст. 56 Воздушного кодекса РФ); в соответствии с п. 5 ст. 63 Воздушного кодекса РФ иностранные авиационные предприятия, международные эксплуатационные агентства и иностранные индивидуальные предприниматели не имеют права принимать на территории Российской Федерации на борт воздушных судов пассажиров, багаж, грузы и почту для воздушных перевозок на территорию иностранного государства или перевозить их на территорию Российской Федерации, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или выдаваемыми в порядке, установленном Правительством РФ, разовыми разрешениями специально уполномоченного органа в области гражданской авиации.

Что же касается процессуальных прав и обязанностей, то иностранные лица обладают ими наравне с российскими гражданами и организациями (ч. 2 ст. 398 ГПК РФ).

В качестве иллюстрации данного положения наиболее характерен следующий случай из судебной практики. Хотя он произошел еще во времена действия норм ГПК РСФСР, позиция Верховного Суда РФ по данному вопросу не изменилась.

Гражданин Германии Свен Якобсон работал в жилищно-строительной организации в пос. Рассказово Тамбовской области. В результате дорожно-транспортного происшествия он получил тяжкие повреждения, а поскольку дорожное происшествие произошло по вине водителя совхоза «Подвисловский», расположенного в Ряжском районе Рязанской области, что подтверждено приговором суда, г-н Якобсон предъявил совхозу иск о возмещении вреда, связанного с повреждением здоровья. Однако судья Ряжского районного суда отказал в приеме искового заявления г-на Якобсона. При этом судья указал на то, что данное исковое заявление не подлежит рассмотрению в суде Российской Федерации, поскольку заявитель является гражданином Германии, с которой у Российской Федерации договора об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам не имеется.

Это определение районного судьи было опротестовано заместителем Председателя Верховного Суда РФ. Протест был удовлетворен по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 433 ГПК РСФСР иностранные граждане имеют равные процессуальные права с гражданами России и вправе обращаться в суды Российской Федерации за защитой своих прав и интересов. То обстоятельство, что Якобсон является гражданином Германии, с которой у Российской Федерации нет договора о правовой помощи, в данном случае значения не имеет, поскольку право Якобсона на обращение в суд предусмотрено ст. 433 ГПК РСФСР. Иск о возмещении ущерба, причиненного повреждением здоровья, подведомствен суду, иск предъявлен с соблюдением правил о подсудности. Отказ Якобсону в принятии искового заявления не основан на законе. Поэтому определение районного судьи было отменено, а исковой материал направлен в тот же районный суд для рассмотрения по существу<sup>1</sup>.

Таким образом, все иностранные лица имеют право обращаться в суды Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов (ч. 1 ст. 398 ГПК РФ).

В международном праве такой подход именуется принципом предоставления всем названным субъектам национального режима в области отправления правосудия.

Правда, иногда (в исключительных случаях) любое государство, в том числе и Российская Федерация, вправе применять так называемые реторсии (контрмеры) — правомерные принудительные действия, совершаемые в ответ на недружественный акт другого государства, например, поставившего в дискриминационные условия физических или юридических лиц первого государства. Реторсия преследует цель восстановления принципа взаимности в отношениях соответствующих государств. Меры, используемые в качестве реторсии, должны быть пропорциональны выз-

<sup>1</sup> См.: Судебная практика по гражданским делам (1993—1996 гг.). — М., 1997. — С.306.

вашему их акту и прекращаются с момента восстановления прежнего положения<sup>1</sup> (ст. 1194 ГК РФ, ч. 4 ст. 398 ГПК РФ).

Перечисленные субъекты не только имеют одинаковые с представителями Российской Федерации процессуальные права, но и несут в таком же объеме гражданские процессуальные обязанности. Поэтому они могут быть в российском суде общей юрисдикции не только истцами, но и ответчиками, и третьими лицами, не заявляющими самостоятельных требований относительно предмета спора.

Следует еще раз заметить, что речь идет только о наличии равных процессуальных прав и обязанностей. Что же касается прав материального характера, то закон в соответствии с упомянутой конституционной нормой может устанавливать отдельные ограничения в отношении иностранцев и апатридов. Так, некоторые ограничения допускает и семейное законодательство, о чем свидетельствует другой случай из судебной практики.

Супруги Г., граждане Германии, обратились в суд с просьбой об установлении удочерения Р., 1998 г. рождения, воспитанницы дома ребенка № 3 г. Омска, от которой мать отказалась. Омский областной суд своим решением от 11 марта 2000 г. в удовлетворении просьбы супругам Г. отказал. При этом суд пришел к выводу о неправомерности такого удочерения, поскольку в нарушение положений норм международного права (ст. 16 и 17 Декларации о социальных и правовых принципах, касающихся защиты и благополучия детей, особенно при передаче их на воспитание и усыновление на национальном и международном уровнях; Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.) и российского законодательства (ст. 122, 123, 124 СК РФ) не был соблюден принцип приоритетного устройства ребенка на воспитание в семью российских граждан. В процессе рассмотрения заявления супругов Г. судом был установлен и никем не оспаривался тот факт, что предусмотренный ст. 122 СК РФ и постановлением Правительства РФ от 3 августа 1996 г. № 919 «Об организации централизованного учета детей, оставшихся без попечения родителей» порядок организации первичного, регионального и федерального учета в государственном банке данных о детях не был соблюден, так как Р. на этот учет была поставлена с нарушением установленных законодательством соответственно трехдневного и месячного сроков. Необходимые меры к устройству ребенка в семью граждан, проживающих на территории г. Омска, области и других территорий Российской Федерации, как это предусмотрено названным законодательством, органы исполнительной власти не принимали, достоверных сведений в соответствии с п. 7 ч. 2 ст. 263<sup>3</sup> ГПК РСФСР суду не предоставлено. Согласно письму Министерства образования Российской Федерации от 16 декабря 1999 г. сведения о Р. находятся на учете в государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, с 30 декабря 1998 г., т. е. более одного года, однако никакого содействия в устройстве девочки

<sup>1</sup> См.: Додонов В.Н., Панов В.П., Румянцев О.Г. Международное право: Словарь-справочник / Под общ. ред. В.Н.Трофимова. — М., 1997. — С. 285.

на воспитание в семью граждан Российской Федерации этим федеральным органом исполнительной власти вопреки требованиям п. 3 ст. 122 СК РФ оказано не было.

Следовательно, при решении вопроса об удочерении малолетней Р. иностранными гражданами не были выполнены защищающие интересы детей нормы международного права, российского законодательства о приоритетном устройстве детей на воспитание в семью по месту происхождения — семью граждан Российской Федерации и не соблюдена предусмотренная в этих целях процедура учета детей, оставшихся без попечения родителей.

Верховный Суд РФ согласился с таким решением областного суда и кассационную жалобу супругов Г. не удовлетворил.

Как видно из этого примера, супруги Г. — иностранные граждане — не были лишены или даже ограничены в процессуальных правах. Другое дело, что их заявление об установлении удочерения решено не в их пользу, но это произошло не по соображениям процессуального характера. Более того, Верховный Суд РФ в своем определении указал на то, что при устранении указанных нарушений повторное обращение супругов Г. с заявлением об установлении удочерения девочки не исключается<sup>1</sup>.

Таким образом, иностранные граждане обладают всеми процессуальными правами. Еще один пример.

Супруги — граждане США — обратились в суд с заявлением об установлении усыновления ребенка — гражданина Российской Федерации. Суд оставил их заявление без рассмотрения на основании п. 1 ст. 221 ГПК РСФСР (несоблюдение заявителями установленного досудебного порядка рассмотрения заявления).

По мнению судьи, такой порядок предусмотрен двумя нормативными правовыми актами — Правилами передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации, утвержденными постановлением Правительства РФ от 29 марта 2000 г. № 275 и Положением о деятельности органов и организаций иностранных государств по усыновлению (удочерению) детей на территории Российской Федерации и контроле за ее осуществлением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 28 марта 2000 г. № 268, согласно которым усыновление детей, являющихся гражданами Российской Федерации, осуществляется с помощью специально уполномоченных иностранных организаций, имеющих на территории Российской Федерации аккредитованные представительства.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила определение судьи и направила материал в тот же суд для рассмотрения по существу, указав при этом, что названные нормативные правовые акты не предусматривают предварительного досудебного порядка рассмотрения заявлений иностранных граждан, желающих усыновить российских детей, введение аккредитации представительств специально уполномоченных иностранными государствами органов или организа-

<sup>1</sup> См.: БВСРФ.-2001.-№ 1.-С. 5-6.

ций, осуществляющих на территории Российской Федерации деятельность по усыновлению детей, таким досудебным порядком не является<sup>1</sup>.

Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан и апатридов, а также иностранных организаций определяется их личным законом.

Доктрина международного частного права выделяет два подвида личного закона физического лица (*lex personalis*): закон гражданства (*lex patriae*) и закон места жительства (*lex domicilii*). В соответствии с личным законом решаются вопросы гражданско-правового статуса физического лица, его правоспособности и дееспособности, личных прав в области семейных отношений, отношений по наследованию. Когда в качестве личного закона выступает закон гражданства, эти вопросы рассматриваются по праву страны, гражданином которой является данное лицо; применение же закона места жительства влечет подчинение указанных вопросов праву страны, где соответствующее лицо постоянно или преимущественно проживает. А личный закон юридического лица (*lex societatis*) указывает на принадлежность юридического лица к правовой системе определенного государства и соответственно — на его государственную принадлежность<sup>2</sup>.

В связи с этим ГПК РФ (ст. 399) устанавливает следующие правила:

- личным законом иностранного гражданина является право страны, гражданство которой он имеет; при наличии у него нескольких иностранных гражданств его личным законом считается право страны, в которой он имеет место жительства;

- если наряду с гражданством Российской Федерации гражданин имеет и иностранное гражданство, его личным законом считается российское право; если иностранец имеет место жительства в Российской Федерации, его личным законом считается также российское право;

- личным законом апатрида считается право страны, в которой он имеет место жительства.

Известно, что дееспособность граждан в разных странах имеет свои особенности (в частности, по возрастному критерию). Поэтому лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, может быть признано процессуально дееспособным на территории Российской Федерации, если в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью (ч. 5 ст. 399 ГПК РФ). Это же положение относится и к иностранной организации (ст. 400 ГПК РФ). Что же касается международной организации, то ее процессуальная дееспособность устанавливается на ос-

<sup>1</sup> См.: ВВС РФ. - 2001. - № 1. - С. 4, 6.

<sup>2</sup> См.: Звеков В.П. Международное частное право: Курс лекций. — М., 1999.—С. 107-110.

нове международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентным органом Российской Федерации (ч. 3 ст. 400 ГПК РФ).

Некоторые процессуальные особенности существуют при рассмотрении исков к иностранным государствам. Предъявление иска в суде Российской Федерации к иностранному государству, привлечение иностранного государства к участию в деле в качестве ответчика или третьего лица, наложение ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Российской Федерации, и принятие по отношению к этому имуществу иных мер по обеспечению иска, обращение взыскания на это имущество в порядке исполнения решений суда допускаются лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом (ч. 1 ст. 401 ГПК РФ).

К особенностям государства как субъекта международного частного права относятся: а) в силу своего суверенитета государство имеет различные иммунитеты, поэтому сделки с ним подвергнуты повышенному риску; б) к договору между государством и иностранным физическим лицом применяется внутреннее право данного государства; в) в гражданских правоотношениях государство участвует на равных началах с другими участниками отношений.

Существует две доктрины иммунитетов государств:

1) доктрина функционального, т.е. ограниченного какими-то функциями, иммунитета: государство в силу своего суверенитета пользуется иммунитетом лишь при совершении им действий в качестве субъекта политического властвования. Если же государство вступает в имущественные и приравненные к ним отношения, оно тем самым молчаливо отказывается от иммунитета, ставит себя в положение частного лица и подчиняется обычному коммерческому режиму. В соответствии с такой доктриной государство, совершающее внешнеторговые сделки, может быть привлечено к суду иностранного государства на общих основаниях в отношении этих сделок, а связанное с ними имущество на тех же основаниях может быть объектом взыскания, хотя бы на это и не было выражено согласия со стороны соответствующего государства. В ряде стран в 70—80-х гг. XX в. были приняты законы, отражающие эту доктрину: в Австрии (1974 г.), США (1976 г.), Великобритании (1978 г.), Сингапуре (1979 г.), Канаде и Пакистане (1981 г.);

2) доктрина абсолютного иммунитета: иммунитетом пользуются иностранное государство, его органы и принадлежащее государству имущество по принципу: *Par in parem non habet imperium* — «Равный над равным не имеет власти».

Обычно выделяют три вида иммунитетов государства:

1) судебный иммунитет: государство неподсудно суду другого государства по принципу: *Par in parent non habet jurisdictionem* — «Равный над равным не имеет юрисдикции». Это означает, что государство не может быть привлечено к суду другого государства в качестве ответчика, кроме случаев прямо выраженного им согласия на это;

2) иммунитет от предварительного обеспечения иска: имущество государства не может быть предметом обеспечения иска (на него нельзя наложить арест);

3) иммунитет от принудительного исполнения решения суда: имущество государства не может быть объектом обращения взыскания в порядке принудительного исполнения судебного решения.

Как видно, ГПК РФ исходит из концепции абсолютного иммунитета государства.

В то же время доктрина функционального суверенитета приобретает все большее признание в мире.

В ст. 401 ГПК РФ говорится и об иммунитете дипломатов (по международно-правовой терминологии — дипломатических агентов). Эта категория лиц подлежит юрисдикции российского суда по гражданским делам лишь в пределах, определяемых нормами международного права или международными договорами Российской Федерации.

Содержание дипломатического иммунитета раскрыто в ряде международных конвенций и в общих чертах представляет собой следующее.

Дипломатический агент пользуется иммунитетом от гражданской и административной юрисдикции государства пребывания, кроме:

- вешных исков, относящихся к частному недвижимому имуществу на территории страны пребывания, если только он не владеет этим имуществом для целей представительства;
- исков, касающихся наследования, в отношении которых он выступает в качестве исполнителя завещания, попечителя, наследника или отказополучателя наследства;
- исков, относящихся к любой профессиональной или коммерческой деятельности дипломатического агента за пределами его официальных функций.

В отличие от сотрудников дипломатических представительств в отношении сотрудников консульских представительств иммунитет не распространяется также на гражданский иск:

- вытекающий из договора, заключенного консульским должностным лицом или консульским служащим, по которому он прямо или косвенно не принял на себя обязательств в качестве агента представляемого государства;
- третьей стороны за вред, причиненный несчастным случаем в государстве пребывания, вызванным дорожным транспортным средством, судном или самолетом.

В целом же многие процессуальные вопросы регламентируются, как правило, многосторонними и двусторонними договорами и соглашениями государств. В качестве примера можно указать на Конвенцию «О правовой помощи в правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам», которую 22 января 1993 г. в г. Минске подписали десять государств СНГ. В п. 2 ст. 1 этой Конвенции говорится, что граждане каждой из Договаривающихся Сторон, а также другие лица, проживающие на ее территории, имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в суды, прокуратуры и иные учреждения юстиции других Договаривающихся Сторон, могут выступать в них, подавать ходатайства, предъявлять иски и осуществлять иные процессуальные действия на тех же условиях, что и граждане данной Договаривающейся Стороны.

Что же касается международных организаций, то они подлежат в Российской Федерации юрисдикции судов по гражданским делам в пределах, определенных международными договорами Российской Федерации, федеральными законами.

В соответствии со ст. 402 ГПК РФ подсудность судам Российской Федерации гражданских дел по спорам, осложненным иностранным элементом, определяется исходя из правил подсудности, установленных главами 3 и 44 ГПК РФ, а также другими федеральными законами.

Так, например, в соответствии с ч. 1 ст. 29 ГПК РФ иск к ответчику, место жительства которого неизвестно или который не имеет места жительства в Российской Федерации, может быть предъявлен в суд по месту нахождения его имущества или по последнему известному месту его жительства в Российской Федерации. В соответствии с ч. 1 ст. 30 и п. 1 ч. 1 ст. 403 ГПК РФ только российские суды вправе рассматривать дела по спорам о недвижимом имуществе, если оно находится на территории Российской Федерации. В соответствии с п. 2 ст. 160 СК РФ гражданин России, проживающий за пределами ее территории, вправе расторгнуть брак с проживающим за пределами территории Российской Федерации супругом независимо от его гражданства в суде Российской Федерации.

В некоторых случаях по делу с участием иностранного лица стороны вправе договориться об изменении подсудности дела до принятия его судом к своему производству. В международном частном праве такая договоренность называется прогнатионным соглашением. Однако некоторые виды подсудности, установленные ст. 26, 27, 30 и 403 ГПК РФ, изменены быть не могут.

В тех случаях, когда дело рассматривается в суде Российской Федерации, судопроизводство происходит по правилам российского процессуального законодательства. Однако само существо дела может разрешаться и с учетом норм иностранного материального права. В этих случаях для установления содержания иностранных правовых норм суд может в установленном порядке обратиться

за содействием и разъяснением в Минюст России и другие компетентные органы Российской Федерации либо привлечь экспертов.

Кроме того, Пленум Верховного Суда РФ рекомендовал судам в случае возникновения у них затруднений при толковании общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров Российской Федерации использовать акты и решения международных организаций, в том числе органов ООН и ее специализированных учреждений, а также обращаться в Правовой департамент Министерства иностранных дел Российской Федерации и в Министерство юстиции Российской Федерации (например, для уяснения вопросов, связанных с продолжительностью действия международного договора, составом государств, участвующих в договоре, международной практикой его применения)<sup>1</sup>.

Суды Российской Федерации могут вступать в гражданские процессуальные правоотношения с иностранными судами в случаях:

- их обращений в иностранные суды с поручениями об исполнении отдельных процессуальных действий;
- исполнения ими поручений иностранных судов о выполнении отдельных процессуальных действий;
- исполнения ими решений иностранных судов.

Международные договоры и приложения к ним детализируют порядок выполнения судами таких действий.

## **§ 26. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей)**

Иногда судебное решение, вынесенное в одном государстве, необходимо исполнить в другом. Данная процедура в юриспруденции именуется *экзекватурой*.

Согласно ч. 1 ст. 409 ГПК РФ решения иностранных судов, в том числе решения об утверждении мировых соглашений, признаются и исполняются в Российской Федерации, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации. При этом решение иностранного суда может быть предъявлено к принудительному исполнению в течение трех лет со дня его вступления в законную силу. Пропущенный по уважительной причине срок может быть восстановлен судом в Российской Федерации (ч. 3 ст. 409 ГПК РФ).

Под решениями иностранных судов ГПК РФ понимает решения по гражданским делам и приговоры по делам в части возмещения ущерба, причиненного преступлением (ч. 2 ст. 409 ГПК РФ).

<sup>1</sup> См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» // ВВС РФ. - 2003. - № 12.

Если же иностранным судом припаты решения по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, то их признание и исполнение в Российской Федерации осуществляются по такому же правилу, только не судами общей юрисдикции, а арбитражными судами (ст. 241 Арбитражного процессуального кодекса РФ).

Под международным договором Российской Федерации понимается международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или с государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования: конвенция, пакт, соглашение и т.п. (п. «а» ст. 2 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»). В зависимости от субъектного состава международные договоры о взаимном оказании правовой помощи могут быть двусторонними и многосторонними, в них могут быть закреплены разные механизмы исполнения судебных решений. Так, ранее упоминаемая Конвенция «О правовой помощи в правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» была подписана десятью государствами СНГ. Каждая из Договаривающихся Сторон на условиях, предусмотренных Конвенцией, признает и исполняет вынесенные на территории других Договаривающихся Сторон решения учреждений юстиции по гражданским и семейным делам, включая утвержденные судом мировые соглашения по таким делам.

Процедура исполнения решений иностранных судов посредством экзекатуры прописывается в различных международных договорах по-разному. Иногда такие решения подвергаются ревизии, иногда широкая проверка иностранного судебного решения не осуществляется.

Гражданский процессуальный кодекс РФ установил следующий порядок рассмотрения вопросов о признании и исполнении решений иностранных судов.

С ходатайством о принудительном исполнении решения иностранного суда обращается сам взыскатель. Рассматривает это ходатайство суд субъекта Российской Федерации, т. е. верховный суд республики, краевой или областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области или суд автономного округа по месту жительства или месту нахождения ответчика (должника). Если же должник не имеет такого места в России или место его нахождения неизвестно, ходатайство взыскателя рассматривается по месту нахождения имущества должника.

В ходатайстве о принудительном исполнении решения иностранного суда должно содержаться:

- 1) наименование взыскателя, его адрес или наименование и адрес его представителя;
- 2) наименование должника и его адрес;
- 3) просьба взыскателя о разрешении принудительного исполнения или об указании, с какого момента требуется его исполнение;
- 4) иные необходимые данные.

К самому ходатайству прилагаются следующие документы:

- 1) заверенная иностранным судом копия решения иностранного суда;
- 2) официальный документ о том, что решение вступило в законную силу;
- 3) документ об исполнении решения, если оно ранее исполнялось на территории соответствующего иностранного государства;
- 4) документ, из которого следует, что сторона, против которой принято решение и которая не принимала участие в процессе, была своевременно и в надлежащем порядке извещена о времени и месте рассмотрения дела;
- 5) заверенный перевод соответствующих документов на русский язык (ч. 2 ст. 411 ГПК РФ).

Международным договором Российской Федерации может быть предусмотрено приложение и некоторых иных документов.

Это ходатайство рассматривается в открытом судебном заседании с извещением должника. Его неявка без уважительной причины не является препятствием для рассмотрения ходатайства. Если же должник просит перенести время рассмотрения и его просьба признана судом уважительной, она удовлетворяется.

Выслушав объяснения должника и рассмотрев представленные доказательства, суд выносит определение о принудительном исполнении решения иностранного суда или об отказе в этом. Такой отказ допускается только в шести случаях:

- 1) решение не вступило в законную силу или не подлежит исполнению;
- 2) сторона, против которой было принято решение, была лишена возможности принять участие в процессе, поскольку не была своевременно и надлежащим образом извещена о нем;
- 3) рассмотрение дела относится к исключительной подсудности Российской Федерации (ст. 403 ГПК РФ);
- 4) в Российской Федерации имеется вступившее в законную силу решение суда, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, или в производстве суда Российской Федерации имеется дело с такими же признаками;
- 5) исполнение решения может нанести ущерб суверенитету России или угрожает ее безопасности либо противоречит публичному порядку Российской Федерации; по этим же основаниям отказывается и в признании решения иностранного суда, которое не подлежит принудительному исполнению;

б) истек срок предъявления решения к принудительному исполнению, и этот срок судом не восстановлен.

В Российской Федерации признаются не требующими вследствие своего содержания дальнейшего производства следующие иностранные судебные решения:

- относительно статуса гражданина государства, суд которого принял решение;

- о расторжении или признании недействительным брака;

- в других, предусмотренных федеральным законом случаях.

А в Минской Конвенции 1993 г. (ст. 52) к ним относятся еще и решения, в которых:

- учреждения юстиции запрашиваемой Договаривающейся Стороны не вынесли ранее по этому делу решения, вступившего в законную силу;

- дело согласно Конвенции, а в случаях, не предусмотренных ею, согласно законодательству Договаривающейся Стороны, на территории которой решение должно быть признано, не относится к исключительной компетенции учреждений юстиции этой Договаривающейся Стороны.

Кроме признания и исполнения решений иностранных судов российские суды общей юрисдикции наделены правом рассматривать вопросы о признании и исполнении также решений иностранных третейских судов (арбитражей). Это происходит по схожим правилам, регулирующим вопросы применения и исполнения решений иностранных судов. Однако существуют и некоторые отличия.

Вместо документов, которые должны прилагаться к ходатайству взыскателя о принудительном исполнении решения иностранного суда и которые перечислены в ч. 2 ст. 411 ГПК РФ, сторона, ходатайствующая о признании или об исполнении решения иностранного третейского суда (арбитража), должна представить подлинник этого решения, подлинник арбитражного соглашения либо должным образом заверенные копии указанных документов. Если они исполнены на иностранном языке, сторона должна представить их заверенный перевод на русский язык.

Исполнение названных документов регулируется Нью-Йоркской Конвенцией «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений» 1958 г., которая была ратифицирована Президиумом Верховного Совета СССР 10 августа 1960 г. и вступила для СССР в законную силу 22 ноября 1960 г. Поскольку Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР, данная Конвенция действует в России и сейчас. Более того, ряд ее положений был почти дословно воспроизведен в национальном процессуальном законодательстве России. Так, ст. 417 ГПК устанавливает те же основания для отказа в признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей), что и определены в ст. V Конвенции.

## Глава VII

### ТРЕТЕЙСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

В соответствии с п. 1 ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав может осуществлять не только суд и арбитражный суд, но и третейский суд. Любой спор, подведомственный государственным судам (т. е. судам общей юрисдикции и арбитражным судам), может быть передан спорящими сторонами по их соглашению на рассмотрение третейского суда. Существуют лишь два запрета на это: 1) если по данному спору государственным судом принято судебное постановление, которым заканчивается рассмотрение гражданского дела по существу; 2) если федеральным законом запрещена передача дел определенной категории на рассмотрение третейского суда (ч. 3 ст. 3 ГПК РФ, п. 6 ст. 4 АПК РФ).

Правила третейского разбирательства в настоящее время определены Федеральным законом от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации». Они могут несколько отличаться от норм гражданского процессуального законодательства и арбитражного процессуального законодательства, поскольку вырабатываются собственными документами — уставами, положениями, регламентами того юридического лица, который обращал постоянно действующий третейский суд, либо сторонами и третейскими судьями, когда третейский суд создается для разрешения конкретного спора.

В процессуальные отношения суды общей юрисдикции и арбитражные суды вступают со сторонами третейского разбирательства только в двух случаях: 1) когда эти стороны оспаривают решение третейского суда и 2) когда одна из сторон, в пользу которой принято решение третейского суда, обращается в государственный суд с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение упомянутого решения.

#### **§ 27. Общие положения о третейских судах в Российской Федерации**

Третейские суды известны с древнейших времен; до возникновения государства их функции осуществляли старейшины родов или племен; впервые появившись, третейский суд представлял

собой альтернативу государственному суду. Формы образования третейских судов и процедуры третейских разбирательств в разных странах различны. Но суть у всех одна и та же: при заключении тех или иных соглашений стороны договариваются о том, что в случае возникновения спора они будут обращаться не в государственный суд, а к уважаемым ими обеими лицам, чьим решениям они заранее согласны подчиниться. Если эти стороны входят в состав каких-либо ассоциаций, союзов, общественных объединений или других подобных образований, то они выбирают тот третейский суд, который и создан при этих образованиях. Если сторонами являются обычные граждане, они могут договориться о разрешении спора с третьими лицами, которых выберут сами.

Правила образования третейского суда и процедур его проведения ранее устанавливались Приложением № 3 к ГПК РСФСР. В настоящее время принят упомянутый Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ. Данный Закон состоит из девяти глав, которые содержат 47 статей. В них подробно регламентирован порядок образования и деятельности третейских судов, указаны нормы, которые они применяют при разрешении споров, полномочия третейских судей и другие вопросы.

Постоянно действующие третейские суды образуются торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями — юридическими лицами, созданными в соответствии с законодательством Российской Федерации, и их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих организациях. А при органах государственной власти и органах местного самоуправления их создание не разрешено.

Постоянно действующий третейский суд считается образованным, когда организация — юридическое лицо:

- 1) приняла решение об образовании постоянно действующего третейского суда;

- 2) утвердила положение об этом суде;

- 3) утвердила список третейских судей, который может иметь обязательный или рекомендательный характер.

Организация, образовавшая постоянно действующий третейский суд, направляет в компетентный суд, осуществляющий судебную власть на той территории, где расположен постоянно действующий третейский суд, копии документов, свидетельствующих об образовании такого суда. Компетентным судом является арбитражный суд субъекта Российской Федерации по спорам, подведомственным арбитражным судам, и районный суд по спорам, подведомственным судам общей юрисдикции.

Третейским судьей избирается или назначается физическое лицо, способное обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованное в исходе дела, являю-

шееся независимым от сторон и давшее согласие на исполнение обязанностей третейского судьи. Третейский судья, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование; если же спор разрешается в коллегиальном составе, то высшее юридическое образование должен иметь председатель состава третейского суда. Третейским судьей не может быть физическое лицо:

- не обладающее полной дееспособностью либо состоящее под опекой или попечительством;

- имеющее судимость либо привлеченное к уголовной ответственности;

- чьи полномочия в качестве судьи суда общей юрисдикции или арбитражного суда, адвоката, нотариуса, следователя, прокурора или другого работника правоохранительных органов были прекращены в установленном законом порядке за совершение проступков, несовместимых с его профессиональной деятельностью;

- которое в соответствии с его должностным статусом, определенным федеральным законом, не может быть избрано (назначено) третейским судьей.

Третейское разбирательство осуществляется на основе пяти принципов: 1) законности; 2) конфиденциальности; 3) независимости и беспристрастности третейских судов; 4) диспозитивности; 5) состязательности и равноправия сторон.

Ранее разбирательство дел в третейских судах производилось бесплатно. Новый закон учел современные рыночные отношения и установил состав расходов, связанных с разрешением споров в этих судах. Они включают в себя:

- гонорар третейских судей;

- расходы, понесенные третейскими судьями в связи с участием в третейском разбирательстве, в том числе расходы на оплату проезда к месту рассмотрения спора;

- суммы, подлежащие выплате экспертам и переводчикам;

- расходы, понесенные третейскими судьями в связи с осмотром и исследованием письменных и вещественных доказательств на месте их нахождения;

- расходы, понесенные свидетелями;

- расходы на оплату услуг представителя стороной, в пользу которой состоялось решение третейского суда;

- расходы на организационное, материальное и иное обеспечение третейского разбирательства;

- иные расходы, определяемые третейским судом.

Таким образом, объем расходов, связанных с разрешением споров в третейском суде, значительно превышает объем судебных расходов, предусмотренных гражданским процессуальным или арбитражным процессуальным законодательством. Поэтому стороны, принявшие решение о передаче спора между собой на раз-

решение третейского суда, должны, видимо, осознавать правовые последствия такого шага. Тем не менее им предоставляется право оспаривания решения третейского суда в компетентном суде, и вот тогда они и вступают в процессуальные отношения с этим компетентным государственным судом.

### **§ 28. Производство в суде общей юрисдикции по делам об оспаривании решений третейских судов**

Сторона, не согласившаяся с решением третейского суда, вправе оспорить его в районном суде. Для этого ей следует обратиться в районный суд с заявлением об отмене решения третейского суда. Срок, в течение которого она может это сделать, короткий — три месяца со дня получения этой стороной решения суда. Иной срок может быть установлен международным договором Российской Федерации или федеральным законом. Заявление оплачивается государственной пошлиной. Оно рассматривается судьей единолично в течение месяца со дня его поступления в районный суд. При подготовке дела к судебному разбирательству по ходатайству обеих сторон судья может истребовать из третейского суда материалы дела, решение по которому оспаривается. Стороны третейского разбирательства извещаются районным судом о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не препятствует рассмотрению дела по существу. Если районный суд согласится с доводами заявителя, он отменяет решение третейского суда. Но подлежит оно отмене только в тех случаях, которые предусмотрены ч. 2 и 3 ст. 421 ГПК РФ.

Решение третейского суда подлежит отмене, если заявитель представит районному суду доказательства того, что:

1) третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;

2) сторона (заявитель) не была уведомлена должным образом об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о месте и времени заседания третейского суда, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

3) решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, не охватываемым таким соглашением, суд может отменить только ту часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением;

4) состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали третейскому соглашению сторон или федеральному закону.

Суд также отменяет решение третейского суда, если установит, что:

1) спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;

2) решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

По результатам рассмотрения районный суд выносит *определение* либо об отмене решения третейского суда, либо об отказе в таковой отмене. Это определение может быть обжаловано в вышестоящий суд.

В случае отмены решения третейского суда районным судом любая из сторон вправе в соответствии с третейским соглашением обратиться снова в третейский суд, если такая возможность еще не утрачена. Однако если решение третейского суда отменено вследствие недействительности третейского соглашения или потому, что решение принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением, соответствующий спор дальнейшему рассмотрению в третейском суде не подлежит. Тогда стороны могут обратиться за разрешением такого спора в районный суд по общим правилам, предусмотренным ГПК РФ.

Третейский суд помимо решения вправе выносить различные определения, в частности о прекращении третейского разбирательства. Такие акты третейского суда в районном суде не оспариваются.

## **§ 29. Производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов**

Согласно ст. 31 Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации» стороны, заключившие третейское соглашение, принимают на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского суда. При этом и стороны и третейский суд прилагают все усилия к тому, чтобы решение третейского суда было юридически исполнимым. Если же оно не исполнено добровольно в установленный срок, то подлежит принудительному исполнению. Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства на

основе выданного районным судом исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Заявление о выдаче такого исполнительного листа подается в районный суд по месту жительства или месту нахождения должника либо, если такие места неизвестны, — по месту нахождения имущества должника. К этому заявлению прилагаются:

- 1) оригинал или надлежащим образом заверенная копия решения третейского суда;
- 2) оригинал или надлежащим образом заверенная копия третейского соглашения;
- 3) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины;
- 4) копия заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Это заявление может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда. Если срок подачи пропущен, районный суд возвращает заявление без рассмотрения, о чем он выносит соответствующее определение, которое может быть обжаловано. Но суд может и восстановить срок на подачу указанного заявления, если найдет причины пропуска срока уважительными.

Заявление о выдаче исполнительного листа рассматривается судьей единолично в течение одного месяца со дня поступления его в суд. Неявка сторон, надлежащим образом извещенных о месте и времени судебного заседания, не препятствует рассмотрению заявления.

Если при его рассмотрении будет установлено, что в этом либо другом суде находится заявление об отмене решения третейского суда, суд, рассматривающий заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение этого решения, если признает целесообразным, может отложить такое рассмотрение.

При рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа районный суд не вправе исследовать обстоятельства, установленные третейским судом, либо пересматривать решение третейского суда по существу.

Отказать в выдаче исполнительного листа районный суд может в тех же случаях, что и при отмене решения третейского суда; кроме того, отказ производится и тогда, когда решение третейского суда еще не стало обязательным для сторон третейского разбирательства или было отменено судом в соответствии с федеральным законом, на основании которого было принято решение третейского суда. Об отказе в выдаче исполнительного листа суд выносит определение, которое может быть обжаловано в вышестоящий суд.

Во всех остальных случаях суд выносит определение о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

## Глава VIII

### ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

#### § 30. Современное состояние исполнительного производства

Древняя формула римского права гласит: *Parum est latam esse sententiam nisi mandetur executione* — «Решение суда не вполне завершено, если не обращено к исполнению». К сожалению, в российской действительности значительное число судебных решений по гражданским делам не исполнялось, хотя ГПК РСФСР содержал 95 статей в разделе V «Исполнительное производство», что составляет чуть более 20 % всего Кодекса. Это объяснялось многими причинами, но не меняло сути явления. В соответствии с существовавшим законодательством исполнение судебных решений осуществлялось должностными лицами судебных органов — судебными исполнителями, основная масса которых состояла либо из вчерашних школьниц, либо из женщин предпенсионного возраста; большинство судебных исполнителей не имело специального юридического образования.

21 июля 1997 г. были приняты два федеральных закона «О судебных приставах» (№ 118-ФЗ) и «Об исполнительном производстве» (№ 119-ФЗ), которые вступили в силу с 6 ноября 1997 г., а их положения вводились в действие постепенно, в течение двух лет — до 1 января 2000 г. Одной из основных идей этих законов была идея отделения принудительного исполнения судебных актов от судопроизводства и выделения нормативной базы исполнительного производства в самостоятельную отрасль.

В связи с этим была создана принципиально новая специализированная служба принудительного исполнения, которая структурно вошла в систему органов Минюста России. Институт судебных исполнителей был ликвидирован.

В соответствии с законом судебные приставы подразделяются на две категории: 1) судебные приставы, которые призваны обеспечивать порядок в судебном заседании, безопасность судей и других участников процесса, и 2) судебные приставы-исполнители, которые исполняют судебные акты и акты других органов.

Служба судебных приставов возглавляется заместителем министра юстиции Российской Федерации — главным судебным приставом Российской Федерации. В эту службу входят:

- департамент судебных приставов Минюста России, возглавляемый заместителем главного судебного пристава Российской Федерации;

- служба судебных приставов Управления военных судов Минюста России, возглавляемая заместителем начальника Управления военных судов — главным военным судебным приставом;

- службы приставов органов юстиции субъектов Российской Федерации, возглавляемые заместителями начальников органов юстиции субъектов Российской Федерации — главными судебными приставами субъектов Российской Федерации;

- районные, межрегиональные или соответствующие им согласно административно-территориальному делению субъектов Российской Федерации подразделения судебных приставов, состоящие из приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов и судебных приставов-исполнителей, возглавляемые старшими судебными приставами.

Таким образом, новый подход предполагает, что принудительное исполнение судебных и иных решений должно являться прерогативой не судебной, а исполнительной власти и что исполнительное производство уже не является частью судопроизводства, а представляет собой самостоятельный правовой институт.

Поэтому в настоящее время исполнительное производство перестает быть стадией гражданского процесса.

Таким образом, в настоящее время на практике в полной мере применяются нормы нового закона, в которых к полномочиям суда общей юрисдикции отнесены лишь контрольные функции. Примечательно при этом, что законодательство об исполнительном производстве состоит из ряда федеральных законов, среди которых гражданско-процессуальное законодательство даже не упоминается (ст. 2 Федерального закона «Об исполнительном производстве»).

Анализ Федерального закона «Об исполнительном производстве» показывает, что суд вступает в гражданские процессуальные правоотношения с судебным приставом-исполнителем, взыскателем и должником только в следующих случаях:

- выдачи на основании судебного акта судебному приставу-исполнителю исполнительного документа, подписанного судьей и заверенного гербовой печатью суда (ст. 8);

- возвращения судебным приставом-исполнителем исполнительного документа в суд, если этот документ не соответствует требованиям, предусмотренным данным федеральным законом (ст. 10);

- восстановления судом пропущенного срока предъявления к исполнению исполнительного документа, выданного судом, по обращению взыскателя в данный суд с такой просьбой (ст. 16);

- разъяснения судом судебному приставу-исполнителю по его заявлению принятого судебного акта, на основании которого и выдан исполнительный документ, нуждающийся в разъяснении (ст. 17);

- рассмотрения судом заявления судебного пристава-исполнителя, взыскателя или должника об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, а также об изменении способа и порядка исполнения (ст. 18);

- рассмотрения судом вопроса о приостановлении или прекращении исполнительного производства по основаниям, предусмотренным ст. 20 — 30 данного федерального закона (ст. 24);

- рассмотрения судом жалоб на постановления судебного пристава-исполнителя об окончании исполнительного производства или на его же постановления об отказе в розыске должника или его имущества (ст. 27, 28);

- рассмотрения судом жалобы об отказе в удовлетворении отвода судебного пристава-исполнителя (ст. 43);

- рассмотрения судом жалобы на постановления судебного пристава-исполнителя об обязанности кредитной организации осуществить операции с иностранной валютой (ст. 47);

- рассмотрения судом заявления взыскателя о возмещении ему расходов по розыску должника или его имущества (ст. 84);

- рассмотрения судом жалоб на постановления судебного пристава-исполнителя о наложении штрафа на должника за неисполнение исполнительного документа, обязывающего должника совершить определенные действия или воздержаться от их совершения (ст. 85);

- рассмотрения судом жалоб на постановления судебного пристава-исполнителя о наложении штрафов за невыполнение законных требований судебного пристава-исполнителя и нарушения законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве (ст. 87).

Суд и его должностные лица, таким образом, не являются субъектами исполнительного производства. Как видно из приведенного анализа, суд в основном рассматривает вопросы, связанные с обжалованием действий должностных лиц службы судебных исполнителей, что является специфической разновидностью дел, возникающих из публично-правовых отношений. Само же исполнительное производство по существу выпадает из собственно гражданского процесса.

Лицами, участвующими в исполнительном производстве, являются *стороны* — взыскатель и должник, их представители и законные представители, переводчики, специалисты, понятые, а иногда и работники милиции (глава II Федерального закона «Об исполнительном производстве»). Все они не наделены гражданскими процессуальными правами и не несут гражданских процессуальных обязанностей (за исключением случаев обжалования в суд действий судебных приставов-исполнителей).

Таким образом, исполнение судебных решений производится не по правилам гражданского процессуального законодательства.

В настоящее время в гражданской процессуальной доктрине зреет идея о понимании исполнительного законодательства как комплексного правового образования, объединяющего в себе совокупность различных способов реализации исполнительных документов и разнообразные исполнительные процедуры, которые учитывают особенности различных отраслей законодательства. В связи с этим высказывается предположение о создании самостоятельного Исполнительного кодекса РФ<sup>1</sup>.

Тем не менее суд участвует в производстве, связанном с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

### **§ 31. Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов**

Суд выдает взыскателю исполнительный лист после вступления судебного постановления в законную силу; исключение из этого правила допускается в случаях немедленного исполнения (ст. 211, 212 ГПК РФ), когда исполнительный лист выдается немедленно после принятия судебного постановления. Как известно, немедленному исполнению подлежит судебный приказ или решение суда о:

- взыскании алиментов;
- выплате работнику заработной платы в течение трех месяцев;
- восстановлении на работе;
- включении гражданина Российской Федерации в список избирателей, участников референдума.

Кроме того, суд вправе обратиться к немедленному исполнению и по просьбе истца, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение может оказаться вообще невозможным.

Исполнительный лист выдается либо самому взыскателю, либо по его просьбе направляется судом для исполнения. При необходимости суд выдает несколько исполнительных листов (если решение было принято в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков, а также если решением или приговором суда взысканы денежные суммы с солидарных ответчиков).

Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов, осуществляется судом по

<sup>1</sup> По этому вопросу представляются интересными и перспективными обоснованные предложения уральских процессуалистов, см.: Решетникова И.В., Ярко В.В. Гражданское право и гражданский процесс в современной России. - М., 1999. - С. 190-226.

правилам гражданского процессуального законодательства посредством проведения соответствующих судебных заседаний и вынесения определений суда. Такие судебные заседания проводятся по вопросам рассмотрения:

- заявления о выдаче дубликата исполнительного документа в случае утраты его подлинника;

- жалобы должностного лица на постановление судебного пристава-исполнителя о наложении на него штрафа за утрату переданного ему исполнительного документа;

- заявления взыскателя о восстановлении пропущенного им срока предъявления исполнительного документа к исполнению;

- просьбы судебного пристава-исполнителя о разъяснении судебного постановления, подлежащего исполнению;

- заявления взыскателя, должника или представления судебного пристава-исполнителя об отсрочке или рассрочке исполнения судебного постановления, либо изменении способа и порядка его исполнения, либо индексации присужденных денежных сумм;

- жалобы на постановление судебного пристава-исполнителя об отложении исполнительных действий;

- жалобы взыскателя или должника на действия (бездействие) судебного пристава-исполнителя по исполнению судебного постановления, постановления государственного или иного органа.

Суд, кроме того, рассматривает в судебном заседании вопросы о приостановлении, возобновлении или прекращении исполнительного производства, а также вопросы о повороте исполнения решения суда.

В заключительной 446-й статье ГПК РФ дан перечень имущества, принадлежащего гражданину-должнику на праве собственности, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам. Эти виды имущества не включаются и в конкурсную массу при признании арбитражным судом такого гражданина банкротом.

Споры об исключении из описи того или иного имущества, на которое обращается взыскание, рассматриваются судом в общем порядке гражданского судопроизводства.

## РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

### Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации.
3. Налоговый кодекс Российской Федерации (ст. 104; 105; 137—142; гл. 25).
4. Трудовой кодекс Российской Федерации (гл. 60, 61).
5. Семейный кодекс Российской Федерации.
6. Земельный кодекс Российской Федерации (гл. VIII, IX).
7. Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ «О судебной системе в Российской Федерации».
8. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.
9. Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 137-ФЗ «О введении в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации».
10. Федеральный закон от 14 марта 2002 г. № 30-ФЗ «Об органах судебного сообщества в Российской Федерации».
11. Федеральный закон от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации».
12. Федеральный закон от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации».
13. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах».
14. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве».

### Учебная литература

1. Власов А.А., Власова М.Г., Черкашин В.А. Гражданский процесс в вопросах и ответах / Под ред. А.А. Власова. — М., 2004.
2. Дехтерева Л.П., Пивульский В.В., Шугаева О.А. Гражданский процесс. — М., 2004.
3. Лебедев М.Ю., Чепцов Д.Е., Франциферов А.Ю. Гражданский процесс. — М., 2004.
4. Практикум по гражданскому процессу / Под ред. М.К.Треушников. — М., 2003.
5. Решетникова И. В., Ярков В.В. Гражданский процесс. — 3-е изд., перераб. — М., 2004.
6. Треушников М. К. Судебные доказательства. — М., 1997.
7. Хрестоматия по гражданскому процессу / Под ред. М. К. Треушникова. — М., 1996.

## ПРИЛОЖЕНИЯ

*Приложение 1*

### **Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»**

Федеральным законом «О введении в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» (далее — Федеральный закон от 14 ноября 2002 г.) с 1 февраля 2003 г. вводится в действие новый Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (далее — ГПК РФ) и признается утратившим силу Гражданский процессуальный кодекс РСФСР (далее — ГПК РСФСР), за исключением глав 34, 35 и 36, которые утрачивают силу с 1 июля 2003 г.

В связи с этим возникают вопросы, требующие разъяснения.

На основании статьи 126 Конституции Российской Федерации Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать судам следующие разъяснения:

1. Исходя из положений статьи 1 ГПК РФ и статей 1, 2 и 6 Федерального закона от 14 ноября 2002 г. порядок гражданского судопроизводства в судах общей юрисдикции с 1 февраля 2003 г. должен определяться в соответствии с ГПК РФ, а по делам, по которым до 1 февраля 2003 г. были принесены кассационные или частные протесты прокурорами, указанными в статье 282 ГПК РСФСР, и протесты в порядке надзора должностными лицами судов и прокуратуры, указанными в статье 320 ГПК РСФСР, — соответственно в порядке, установленном главами 34 и 35 и главой 36 ГПК РСФСР. Производство по этим делам должно осуществляться в сроки, установленные соответственно частью 1 статьи 284<sup>1</sup> и частью 2 статьи 328 ГПК РСФСР, а если разбирательство дела откладывалось за пределы этих сроков, оно должно быть окончено не позднее 1 июля 2003 г.

С 1 февраля 2003 г. принесение кассационных протестов и протестов в порядке надзора должностными лицами, указанными в статьях 282 и 320 ГПК РСФСР, не допускается.

2. В связи с введением в действие ГПК РФ:

а) признать утратившими силу следующие постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации:

«О рассмотрении судами Российской Федерации гражданских дел в порядке надзора» от 26 июня 1974 г. № 3 в редакции постановлений

Пленума от 20 декабря 1983 г. № 11, от 22 декабря 1992 г. № 19, от 21 декабря 1993 г. № 11, от 25 апреля 1995 г. № 6 и от 26 декабря 1995 г. № 9;

«О некоторых вопросах рассмотрения судами в порядке гражданского судопроизводства жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях» от 14 апреля 1988 г. № 4 в редакции постановлений Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11, от 25 октября 1996 г. № 10 и от 10 октября 2001 г. № 11;

«О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону» от 27 апреля 1993 г. № 5 в редакции постановлений Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11, от 25 октября 1996 г. № 10, от 25 мая 2000 г. № 19 и от 24 апреля 2002 г. № 8;

«О рассмотрении судами жалоб на неправомерные действия, нарушающие права и свободы граждан» от 21 декабря 1993 г. № 10 в редакции постановлений Пленума от 25 октября 1996 г. № 10, от 14 февраля 2000 г. № 9, от 25 мая 2000 г. № 19 и от 24 апреля 2002 г. № 8;

б) разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при судебном разбирательстве гражданских дел, данные в других постановлениях, в той части, в которой они противоречат ГПК РФ, применению не подлежат;

в) постановления Пленума Верховного Суда Союза ССР, содержащие разъяснения по применению гражданского процессуального законодательства, не подлежат применению на территории Российской Федерации.

3. В соответствии с частью 3 статьи 22 ГПК РФ суды рассматривают и разрешают дела, предусмотренные частями первой и второй данной статьи, за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным конституционным законом и федеральным законом к ведению арбитражных судов.

Обратить внимание судов на то, что Арбитражным процессуальным кодексом РФ (статья 33) к подведомственности арбитражных судов отнесены дела по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров.

Указанные дела подведомственны арбитражным судам независимо от того, какие лица — юридические или физические — являются участниками правоотношений, из которых возник спор.

Исходя из этого указанные дела не могут рассматриваться в порядке гражданского судопроизводства судами общей юрисдикции.

4. Дела по трудовым спорам между акционером — физическим лицом и акционерным обществом, участником иного хозяйственного товарищества или общества и этим хозяйственным товариществом или обществом подведомственны судам общей юрисдикции.

Вопрос о том, является ли возникший между указанными субъектами спор трудовым, судам необходимо решать на основании статьи 381 Трудового кодекса РФ, согласно которой индивидуальный трудовой спор — неурегулированные разногласия между работодателем и работником по

вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению трудовых споров.

Учитывая то, что отношения между единоличными исполнительными органами обществ (директорами, генеральными директорами), членами коллегиальных исполнительных органов обществ (правлений, дирекций), с одной стороны, и обществами — с другой, основаны на трудовых договорах (глава 43 Трудового кодекса РФ), дела по искам указанных лиц о признании недействительными решений коллегиальных органов акционерных обществ, иных хозяйственных товариществ и обществ о досрочном прекращении их полномочий, о восстановлении в занимаемых должностях и оплате времени вынужденного прогула подведомственны судам общей юрисдикции, которые в силу статей 382 и 391 Трудового кодекса РФ являются по данным делам органами по разрешению трудовых споров.

5. К хозяйственным товариществам и обществам, дела по спорам между которыми и их участниками (кроме трудовых споров) неподведомственны судам общей юрисдикции, в соответствии с Гражданским кодексом РФ (§ 2 главы 4) относятся: полные товарищества; товарищества на вере; общества с ограниченной ответственностью; общества с дополнительной ответственностью; акционерные общества; дочерние и зависимые общества.

Производственные и потребительские кооперативы в соответствии с Гражданским кодексом РФ (пункт 2 статьи 48, § 3 главы 4, статья 116) не являются хозяйственными товариществами или обществами, поэтому дела по спорам между этими кооперативами и их членами подведомственны судам общей юрисдикции.

6. Согласно части 4 статьи 22 ГПК РФ дело, по которому предъявлено несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, а другие — арбитражному суду, подлежит рассмотрению и разрешению в суде общей юрисдикции, если разделение этих требований невозможно; если же разделение требований возможно, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

Исходя из этого, а также из положений статьи 225 ГПК РФ, устанавливающих содержание определения суда, в определении судьи по вопросу принятия такого дела к производству суда должны быть приведены мотивы, по которым он пришел к выводу о возможности или невозможности разделения предъявленных требований.

7. ГПК РФ не определяет порядок производства по делам об административных правонарушениях, в том числе и порядок рассмотрения жалоб на постановления, вынесенные по делам об административных правонарушениях. Этот порядок с 1 июля 2002 г. устанавливает Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.

8. ГПК РФ определяет порядок производства по делам, возникающим из публичных правоотношений (подраздел III, главы 23 — 26).

К таким делам ГПК РФ относит, в частности, дела по заявлениям об оспаривании решений и действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих (статья 245, глава 25) и специальной нормой устанавливает для дел по заявлениям граждан альтернативную подсудность: по усмотрению гражданина заявление может быть подано в суд по месту его жительства или по месту нахождения органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, решение, действие (бездействие) которых оспариваются (часть 2 статьи 254).

ГПК РФ, в отличие от ГПК РСФСР и Закона РФ от 27 апреля 1993 г. (в редакции Федерального закона от 14 декабря 1995 г.) «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», не допускает возможности оспаривания в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, решений и действий (бездействия) учреждений, предприятий, организаций, их объединений и общественных объединений. Следовательно, с 1 февраля 2003 г. дела об оспаривании решений и действий (бездействия) учреждений, предприятий, организаций, их объединений и общественных объединений должны рассматриваться по правилам искового производства, в том числе с соблюдением общих правил подсудности, как дела по спорам о защите субъективного права.

9. В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 134 ГПК РФ судья отказывает в принятии искового заявления в случае, если оно не подлежит рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, поскольку рассматривается и разрешается в ином судебном порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 246 ГПК РФ это правило применимо к производству по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Исходя из этого недопустимо принятие и рассмотрение в порядке, предусмотренном главой 25 ГПК РФ, заявлений об оспаривании таких решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, для которых федеральными законами (Уголовно-процессуальным кодексом РФ, Кодексом РФ об административных правонарушениях, Арбитражным процессуальным кодексом РФ и др.) установлен иной судебный порядок оспаривания (обжалования).

В принятии таких заявлений необходимо отказывать на основании пункта 1 части 1 статьи 134 ГПК РФ.

10. В соответствии с частью 3 статьи 247 ГПК РФ в случае, если при подаче заявления в суд будет установлено, что имеет место спор о праве, подведомственный суду, судья оставляет заявление без движения и разъясняет заявителю необходимость оформления искового заявления с соблюдением требований статей 131 и 132 настоящего Кодекса.

Оставление заявления без движения в таком случае возможно только тогда, когда при предъявлении иска данное дело останется подсудным тому же суду; если подсудность изменяется, судья отказывает в принятии заявления.

Если заявитель не выполнит требований судьи об оформлении искового заявления, то судья на основании статьи 136 ГПК РФ возвращает ему заявление со всеми приложенными к нему документами.

Если наличие спора о праве, подведомственном суду, выяснится при рассмотрении дела в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, то суд на основании части 4 статьи 1 ГПК РФ применяет норму, регулиющую сходные отношения в особом производстве (часть 3 статьи 263 ГПК РФ), и выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

11. Дела об оспаривании нормативных правовых актов подведомственны судам общей юрисдикции независимо от того, физическое или юридическое лицо обращается в суд, а также какие правоотношения регулирует оспариваемый нормативный правовой акт (части 1 и 2 статьи 251 ГПК РФ).

Исключение составляют дела об оспаривании таких нормативных правовых актов, проверка конституционности которых отнесена к исключительной компетенции Конституционного Суда Российской Федерации (часть 3 статьи 251 ГПК РФ), и дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и свободы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда (пункт 2 статьи 29 Арбитражного процессуального кодекса РФ).

(По-видимому, в тексте настоящего абзаца допущена опечатка.

Имеется в виду пункт 1 статьи 29 Арбитражного процессуального кодекса РФ.)

Исходя из этого в принятии заявления организации или гражданина, имеющего статус индивидуального предпринимателя, об оспаривании нормативного правового акта, затрагивающего их права в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, может быть отказано по мотиву подведомственности дела арбитражному суду только в том случае, когда в федеральном законе имеется специальная норма, которой дела нормативного правового акта отнесены к компетенции арбитражных судов. В этом случае в определении об отказе в принятии заявления судья должен указать такой закон.

12. Под нормативным правовым актом понимается изданный в установленном порядке акт управомоченного на то органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, устанавливающий правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение и действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные актом.

13. В соответствии с частью 5 статьи 251 ГПК РФ в заявлении об оспаривании нормативного правового акта должно быть указано, в частности, какие права и свободы гражданина нарушаются этим актом или его частью.

Это требование в равной мере распространяется и на заявления организаций — в них также должно быть указано, какие права организации нарушаются оспариваемым нормативным правовым актом или его частью.

14. По общему правилу граждане и организации в силу статей 3 и 4 ГПК РФ вправе обращаться в суд за защитой своих прав, свобод и охраняемых законом интересов (исключение составляют случаи, когда граждане или организации вправе в соответствии с федеральным законом обращаться в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц).

Исходя из этого заявления граждан и организаций, оспаривающих нормативные правовые акты, не затрагивающие их права, т. е. не регулирующие отношения с их участием (например, заявление граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя, об оспаривании нормативных правовых актов, регулирующих отношения с участием организаций и индивидуальных предпринимателей), не должны приниматься к производству судов. В принятии таких заявлений, как не подлежащих рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства, следует отказывать на основании пункта 1 части 1 статьи 134 ГПК РФ, поскольку в заявлении, поданном от своего имени, оспаривается акт, не затрагивающий права, свободы или законные интересы заявителя.

15. Лица, перечисленные в части 2 статьи 251 ГПК РФ, вправе обратиться в суд с заявлением о признании нормативного правового акта противоречащим закону полностью или в части, если они считают, что принятым и опубликованным в установленном порядке нормативным правовым актом нарушена их компетенция.

Под нарушением компетенции перечисленных в части 2 статьи 251 ГПК РФ лиц следует понимать регулирование оспариваемым нормативным правовым актом тех отношений, которые в соответствии с законом должны регламентироваться нормативными правовыми актами, издаваемыми этими лицами.

Исходя из требований статьи 251 ГПК РФ, в заявлении лиц, перечисленных в части 2 этой статьи, должно быть указано, в чем конкретно состоит нарушение их компетенции оспариваемым нормативным правовым актом.

16. В силу статьи 133 Конституции Российской Федерации одной из гарантий местного самоуправления является право на судебную защиту. В связи с этим органы местного самоуправления, главы муниципальных образований вправе обращаться в суды с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов не только по основаниям нарушения их компетенции (часть 2 статьи 251 ГПК РФ), но также и нарушения оспариваемым нормативным правовым актом других прав местного самоуправления.

17. В соответствии с частью 2 статьи 253 ГПК РФ суд, установив, что оспариваемый нормативный правовой акт или его часть противоречит федеральному закону либо другому нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, признает нормативный правовой акт недействующим полностью или в части со дня его принятия или иного указанного судом времени.

Время, с которого нормативный правовой акт признается недействующим, должно быть указано в резолютивной части решения.

В случае признания нормативного правового акта недействующим не со дня его принятия, а с иного времени (например, со дня вступления

решения в законную силу), это должно быть обосновано в мотивировочной части решения.

18. Обратит внимание судов кассационной инстанции на то, что в силу статьи 361 ГПК РФ суд кассационной инстанции, отменив решение суда первой инстанции полностью или в части, вправе направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции, если допущенные им нарушения не могут быть устранены судом кассационной инстанции.

Исходя из этого при направлении дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции в определении суда кассационной инстанции должны быть приведены мотивы, по которым он не имеет возможности сам вынести новое решение или изменить решение суда первой инстанции.

19. Обратит внимание судов на то, что прокурор вправе принести представление в суд второй и надзорной инстанции на судебное постановление лишь в случае, если он участвует в деле (часть 2 статьи 320, часть 1 статьи 331, статья 336, часть 1 статьи 371, часть 3 статьи 376).

Общие положения об участии прокурора в деле закреплены в статье 45 ГПК РФ, которая определяет возможность обращения прокурора в суд с заявлением в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц и вступления в процесс для дачи заключения по делам определенных настоящим Кодексом и другими федеральными законами категорий, а о его правах и обязанностях как лица, участвующего в деле, — в статье 35 ГПК РФ.

(О некоторых вопросах участия прокурора в гражданском процессе, связанных с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса РФ, см. информационное письмо Генеральной прокуратуры РФ от 27 января 2003 г. № 8-15-2003.)

Правом на подачу указанных представлений в вышестоящие суды обладает прокурор, являющийся лицом, участвующим в деле, с точки зрения положений статей 34, 35, 45 ГПК РФ, независимо от того, явился ли он в заседание суда первой инстанции.

В случае принесения прокурором кассационного представления в судебном заседании суда кассационной инстанции вправе принимать участие:

в верховном суде республики, краевом, областном суде, суде города федерального значения, суде автономной области, автономного округа, окружном (флотском) военном суде — должностное лицо органов прокуратуры по поручению соответственно прокурора республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа, военного округа (флота);

в Судебной коллегии по гражданским делам, Военной коллегии и Кассационной коллегии Верховного Суда Российской Федерации — должностное лицо органов прокуратуры по поручению Генерального прокурора Российской Федерации.

20. Надзорные жалобы на вступившие в законную силу судебные постановления, поданные в суды до 1 февраля 2003 г., после этой даты рассматриваются в судах надзорной инстанции по правилам главы 41 ГПК РФ, включая правила, касающиеся лиц, имеющих право на обжалование, порядка и сроков рассмотрения жалоб и дел, а также основа-

ний отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора, поскольку, несмотря на сохранение до 1 июля 2003 г. действия главы 36 ГПК РСФСР, ГПК РФ вводится в действие с 1 февраля 2003 г. полностью (статья 1 Федерального закона от 14 ноября 2002 г.), а правила главы 36 ГПК РСФСР сохраняют свою силу только в отношении дел, по которым до 1 февраля 2003 г. были принесены протесты уполномоченными на то должностными лицами, а не поданы жалобы (статья 6 Федерального закона от 14 ноября 2002 г.).

21. В соответствии с частью 2 статьи 376 ГПК РФ судебные постановления могут быть обжалованы в суд надзорной инстанции в течение года со дня вступления их в законную силу.

При определении даты начала течения срока на подачу надзорной жалобы необходимо учитывать, что решения судов первой инстанции вступают в законную силу по правилам, установленным статьями 209 и 237 ГПК РФ, а постановления судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанции вступают в законную силу со дня их вынесения (статьи 329, 335, 367, 375, 391 ГПК РФ).

22. С учетом того, что ГПК РСФСР не устанавливал срок на обжалование судебных постановлений в порядке надзора, а при введении в действие ГПК РФ, установившего такой срок, Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. не определил порядок исчисления срока обжалования после 1 февраля 2003 г. судебных постановлений, вступивших в законную силу до указанной даты, этот порядок необходимо определять, применяя на основании части 4 статьи 1 ГПК РФ норму, регулиющую сходные отношения (аналогию закона), — статью 9 Федерального закона от 24 июля 2002 г. «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации».

С учетом изложенного срок подачи надзорной жалобы или представления прокурора на судебные постановления, вступившие в законную силу до 1 февраля 2003 г., необходимо исчислять с 1 февраля 2003 г.

23. Обратит внимание судов на то, что в силу статьи 387 ГПК РФ основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются не любые нарушения норм материального или процессуального права, а только те, которые признаны существенными. В связи с этим пункт 6 части 1 статьи 378 ГПК РФ требует указания в надзорной жалобе или представлении прокурора на то, в чем заключается допущенное судами существенное нарушение закона.

Исходя из этого судья, которому в соответствии со статьей 379 ГПК РФ переданы на рассмотрение надзорная жалоба или представление прокурора, должен проверять, указано ли в жалобе или представлении, нарушение какого закона допущено судами и в чем состоит существенность нарушения. В случае отсутствия такого указания жалоба или представление прокурора на основании статьи 380 ГПК РФ должны быть возвращены лицу, их подавшему, без рассмотрения по существу. Такое же указание должно содержаться и в определении суда надзорной инстанции в случае отмены или изменения судебных постановлений (статья 388, пункты 2, 3, 5 части 1 статьи 390 ГПК РФ).

24. Существенность нарушения норм процессуального права суд надзорной инстанции устанавливает по правилам статьи 364 ГПК РФ, в

которой указаны случаи таких нарушений, которые влекут безусловную отмену судебных постановлений независимо от доводов жалобы или представления (часть 2); другие нарушения норм процессуального права признаются существенными и влекут отмену судебных постановлений при условии, что они привели или могли привести к неправильному разрешению дела (часть 1).

25. Нарушение норм материального права суд надзорной инстанции устанавливает по правилам статьи 363 ГПК РФ. Существенность этих нарушений оценивается и признается судом надзорной инстанции по каждому делу с учетом его конкретных обстоятельств и значимости последствий этих нарушений для лица, в отношении которого они допущены (нарушения его прав, свобод или охраняемых законом интересов).

26. Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации провести изучение практики применения ГПК РФ и внести предложения по разъяснению возникших у судов неясных вопросов.

Председатель  
Верховного Суда  
Российской Федерации

*В.Лебедев*

Секретарь Пленума,  
судья Верховного Суда  
Российской Федерации

*В.Демидов*

*Приложение 2*

**Постановление Пленума Верховного Суда РФ  
от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей  
юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного  
права и международных договоров Российской Федерации»  
(извлечения)**

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

Федеральным законом от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» установлено, что Российская Федерация, выступая за соблюдение договорных и обычных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу — принципу добросовестного выполнения международных обязательств.

Международные договоры являются одним из важнейших средств развития международного сотрудничества, способствуют расширению международных связей с участием государственных и негосударственных организаций, в том числе с участием субъектов национального права, включая физических лиц. Международным договорам принадлежит

первостепенная роль в сфере защиты прав человека и основных свобод. В связи с этим необходимо дальнейшее совершенствование судебной деятельности, связанной с реализацией положений международного права на внутригосударственном уровне.

В целях обеспечения правильного и единообразного применения судами международного права при осуществлении правосудия Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать следующие разъяснения:

1. В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией Российской Федерации (часть 1 статьи 17 Конституции Российской Федерации).

Согласно части 1 статьи 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

Исходя из этого, а также из положений части 4 статьи 15, части 1 статьи 17, статьи 18 Конституции Российской Федерации права и свободы человека согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, а также международным договорам Российской Федерации являются непосредственно действующими в пределах юрисдикции Российской Федерации. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Под общепризнанными принципами международного права следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо.

К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

Под общепризнанной нормой международного права следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного.

Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений.

2. Международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью ее правовой системы (часть 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, часть 1 статьи 2 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации»).

Частью правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении которых Российская Федерация продолжает осуществлять международные права и обязательства СССР в качестве государства — продолжателя Союза ССР.

Согласно пункту «а» статьи 2 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» под международным договором Российской Федерации надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или

государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируется международным правом независимо от того, содержится ли такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.).

Международные договоры Российской Федерации могут заключаться от имени Российской Федерации (межгосударственные договоры), от имени Правительства Российской Федерации (межправительственные договоры) и от имени федеральных органов исполнительной власти (межведомственные договоры).

3. Согласно части 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» положения официально опубликованных международных договоров Российской Федерации, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в Российской Федерации непосредственно. Для осуществления иных положений международных договоров Российской Федерации принимаются соответствующие правовые акты.

К признакам, свидетельствующим о невозможности непосредственного применения положений международного договора Российской Федерации, относятся, в частности, содержащиеся в договоре указания на обязательства государств-участников по внесению изменений во внутреннее законодательство этих государств.

При рассмотрении судом гражданских дел непосредственно применяется такой международный договор Российской Федерации, который вступил в силу и стал обязательным для Российской Федерации и положения которого не требуют издания внутригосударственных актов для их применения и способны порождать права и обязанности для субъектов национального права (часть 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, части 1 и 3 статьи 5 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации», часть 2 статьи 7 ГК РФ).

5. Международные договоры, которые имеют прямое и непосредственное действие в правовой системе Российской Федерации, применимы судами, в том числе и военными, при разрешении гражданских... дел, в частности:

при рассмотрении гражданских дел, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем законом Российской Федерации, который регулирует отношения, ставшие предметом судебного рассмотрения;

при рассмотрении гражданских... дел, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила судебного производства, чем гражданским процессуальным <...> законодательством Российской Федерации;

при рассмотрении гражданских... дел, если международным договором Российской Федерации регулируются отношения, в том числе отношения с иностранными лицами, ставшими предметом судебного рассмотрения (например, при рассмотрении дел, перечисленных в статье 402 ГПК РФ).

9. При осуществлении правосудия суды должны иметь в виду, что по смыслу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации, ...статьей 330, 362 — 364 ГПК РФ неправильное применение судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации может являться основанием к отмене или изменению судебного акта...

12. При осуществлении судопроизводства суды должны принимать во внимание, что в силу пункта 1 статьи 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый имеет право на судебное разбирательство в разумные сроки...

Сроки судебного разбирательства по гражданским делам в смысле пункта 1 статьи 6 Конвенции начинают исчисляться со времени поступления искового заявления, а заканчиваются в момент исполнения судебного акта.

Таким образом, по смыслу статьи 6 Конвенции исполнение судебного решения рассматривается как составляющая «судебного разбирательства». С учетом этого при рассмотрении вопросов об отсрочке, рассрочке, изменении способа и порядка исполнения судебных решений, а также при рассмотрении жалоб на действия судебных приставов-исполнителей суды должны принимать во внимание необходимость соблюдения требований Конвенции об исполнении судебных решений в разумные сроки.

При определении того, насколько срок судебного разбирательства являлся разумным, во внимание принимается сложность дела, поведение заявителя (истца, ответчика...), поведение государства в лице соответствующих органов.

*Приложение 3*

### **Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении»**

В связи с введением в действие с 1 февраля 2003 г. Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее — ГПК РФ) и в целях выполнения содержащихся в нем требований к судебному решению Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет дать судам следующие разъяснения:

1. В соответствии со статьей 194 ГПК РФ решением является постановление суда первой инстанции, которым дело разрешается по существу.

Решение должно быть законным и обоснованным (часть 1 статьи 195 ГПК РФ).

2. Решение является законным в том случае, когда оно принято при точном соблюдении норм процессуального права и в полном соответствии с нормами материального права, которые подлежат применению к данному правоотношению, или основано на применении в необходимых случаях аналогии закона или аналогии права (часть 1 статьи 1, часть 3 статьи 11 ГПК РФ).

Если имеются противоречия между нормами процессуального или материального права, подлежащими применению при рассмотрении и разрешении данного дела, то решение является законным в случае применения судом в соответствии с частью 2 статьи 120 Конституции Российской Федерации, частью 3 статьи 5 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» и частью 2 статьи 11 ГПК РФ нормы, имеющей наибольшую юридическую силу. При установлении противоречий между нормами права, подлежащими применению при рассмотрении и разрешении дела, судам также необходимо учитывать разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации, данные в постановлениях от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» и от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации».

3. Решение является обоснованным тогда, когда имеющие значение для дела факты подтверждены исследованными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании (статьи 55, 59 — 61, 67 ГПК РФ), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

4. Поскольку в силу части 4 статьи 198 ГПК РФ в решении суда должен быть указан закон, которым руководствовался суд, необходимо указать в мотивировочной части материальный закон, примененный судом к данным правоотношениям, и процессуальные нормы, которыми руководствовался суд.

Суду также следует учитывать:

а) постановления Конституционного Суда Российской Федерации о толковании положений Конституции Российской Федерации, подлежащих применению в данном деле, и о признании соответствующими либо не соответствующими Конституции Российской Федерации нормативных правовых актов, перечисленных в пунктах «а», «б», «в» части 2 и в части 4 статьи 125 Конституции Российской Федерации, на которых стороны основывают свои требования или возражения;

б) постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, принятые на основании статьи 126 Конституции Российской Федерации и содержащие разъяснения вопросов, возникших в судебной практике при применении норм материального или процессуального права, подлежащих применению в данном деле;

в) постановления Европейского Суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подлежащих применению в данном деле.

5. Согласно части 3 статьи 196 ГПК РФ суд принимает решение только по заявленным истцом требованиям.

Выйти за пределы заявленных требований (разрешить требование, которое не заявлено, удовлетворить требование истца в большем размере, чем оно было заявлено) суд имеет право лишь в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами.

Например, суд вправе выйти за пределы заявленных требований и по своей инициативе на основании пункта 2 статьи 166 Гражданского кодекса РФ применить последствия недействительности ничтожной сделки (к ничтожным сделкам относятся сделки, о которых указано в статьях 168 — 172 названного Кодекса).

Заявленные требования рассматриваются и разрешаются по основаниям, указанным истцом, а также по обстоятельствам, вынесенным судом на обсуждение в соответствии с частью 2 статьи 56 ГПК РФ.

При этом следует иметь в виду, что при рассмотрении и разрешении дел, возникших из публичных правоотношений, суд не связан основаниями и доводами заявленных требований, т.е. обстоятельствами, на которых заявитель основывает свои требования (часть 3 статьи 246 ГПК РФ).

6. Учитывая, что в силу статьи 157 ГПК РФ одним из основных принципов судебного разбирательства является его непосредственность, решение может быть основано только на тех доказательствах, которые были исследованы судом первой инстанции в судебном заседании. Если собирание доказательств производилось не тем судом, который рассматривает дело (статьи 62 — 65, 68 — 71, пункт 11 части 1 статьи 150, статья 170 ГПК РФ), суд вправе обосновать решение этими доказательствами лишь при том условии, что они получены в установленном ГПК РФ порядке (например, с соблюдением установленного статьей 63 ГПК РФ порядка выполнения судебного поручения), были оглашены в судебном заседании и предъявлены лицам, участвующим в деле, их представителям, а в необходимых случаях экспертам и свидетелям и исследованы в совокупности с другими доказательствами. При вынесении судебного решения недопустимо основываться на доказательствах, которые не были исследованы судом в соответствии с нормами ГПК РФ, а также на доказательствах, полученных с нарушением норм федеральных законов (часть 2 статьи 50 Конституции Российской Федерации, статьи 181, 183, 195 ГПК РФ).

7. Судам следует иметь в виду, что заключение эксперта, равно как и другие доказательства по делу, не являются исключительными средствами доказывания и должны оцениваться в совокупности со всеми имеющимися в деле доказательствами (статья 67, часть 3 статьи 86 ГПК РФ). Оценка судом заключения должна быть полно отражена в решении. При этом суду следует указывать, на чем основаны выводы эксперта, приняты ли им во внимание все материалы, представленные на экспертизу, и сделан ли им соответствующий анализ.

Если экспертиза поручена нескольким экспертам, давшим отдельные заключения, мотивы согласия или несогласия с ними должны быть приведены в судебном решении отдельно по каждому заключению.

8. В силу части 4 статьи 61 ГПК РФ вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях деяний лица, в отношении которого вынесен приговор, лишь по вопросам о том, имели ли место эти действия (бездействие) и совершены ли они данным лицом.

Исходя из этого суд, принимая решение по иску, вытекающему из уголовного дела, не вправе входить в обсуждение вины ответчика, а может разрешать вопрос лишь о размере возмещения.

В решении суда об удовлетворении иска, помимо ссылки на приговор по уголовному делу, следует также приводить имеющиеся в гражданском деле доказательства, обосновывающие размер присужденной суммы (например, учет имущественного положения ответчика или вины потерпевшего).

На основании части 4 статьи 1 ГПК РФ, по аналогии с частью 4 статьи 61 ГПК РФ, следует также определять значение вступившего в законную силу постановления и (или) решения судьи по делу об административном правонарушении при рассмотрении и разрешении судом дела о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесено это постановление (решение).

9. Согласно части 2 статьи 61 ГПК РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному гражданскому делу, обязательны для суда. Указанные обстоятельства не доказываются и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица.

Такое же значение имеют для суда, рассматривающего гражданское дело, обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда (часть 3 статьи 61 ГПК РФ).

Под судебным постановлением, указанным в части 2 статьи 61 ГПК РФ, понимается любое судебное постановление, которое согласно части 1 статьи 13 ГПК РФ принимает суд (судебный приказ, решение суда, определение суда), а под решением арбитражного суда — судебный акт, предусмотренный статьей 15 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Исходя из смысла части 4 статьи 13, частей 2 и 3 статьи 61, части 2 статьи 209 ГПК РФ лица, не участвовавшие в деле, по которому судом общей юрисдикции или арбитражным судом вынесено соответствующее судебное постановление, вправе при рассмотрении другого гражданского дела с их участием оспаривать обстоятельства, установленные этими судебными актами. В указанном случае суд выносит решение на основе исследованных в судебном заседании доказательств.

10. Судам необходимо соблюдать последовательность в изложении решения, установленную статьей 198 ГПК РФ.

Содержание исковых требований должно быть отражено в его описательной части в соответствии с исковым заявлением.

Если истец изменил основание или предмет иска, увеличил или уменьшил его размер, ответчик признал иск полностью или частично, об этом следует также указать в описательной части решения.

О признании стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения (часть 2 статьи 68 ГПК РФ), указывается в мотивировочной части решения одновременно с выводами суда об установлении этих обстоятельств, если не имеется предусмотренных частью 3 статьи 68 ГПК РФ оснований, по которым принятие признания обстоятельств не допускается.

При вынесении решения судам необходимо иметь в виду, что право признания обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, принадлежит и представителю стороны, участвующему в деле в ее отсутствие, если это не влечет за собой полно-

го или частичного отказа от исковых требований, уменьшения их размера, полного или частичного признания иска, поскольку статья 54 ГПК РФ, определяющая полномочия представителя, не требует, чтобы указанное право было специально оговорено в доверенности.

Суд не вправе при вынесении решения принять признание иска или признание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования, совершенные адвокатом, назначенным судом в качестве представителя ответчика на основании статьи 50 ГПК РФ, поскольку это помимо воли ответчика может привести к нарушению его прав.

Адвокат, назначенный судом в качестве представителя ответчика на основании статьи 50 ГПК РФ, вправе обжаловать решение суда в кассационном (апелляционном) порядке и в порядке надзора, поскольку он имеет полномочия не по соглашению с ответчиком, а в силу закона и указанное право объективно необходимо для защиты прав ответчика, место жительства которого неизвестно.

11. Исходя из того, что решение является актом правосудия, окончательно разрешающим дело, его резолютивная часть должна содержать исчерпывающие выводы, вытекающие из установленных в мотивировочной части фактических обстоятельств.

В связи с этим в ней должно быть четко сформулировано, что именно постановил суд как по первоначально заявленному иску, так и по встречному требованию, если оно было заявлено (статья 138 ГПК РФ), кто, какие конкретно действия и в чью пользу должен произвести, за какой из сторон признано оспариваемое право. Судом должны быть разрешены и другие вопросы, указанные в законе, с тем чтобы решение не вызывало затруднений при исполнении (часть 5 статьи 198, статьи 204—207 ГПК РФ). При отказе в заявленных требованиях полностью или частично следует точно указывать, кому, в отношении кого и в чем отказано.

В тех случаях, когда решение подлежит немедленному исполнению или суд придет к выводу о необходимости этого (статьи 210—212 ГПК РФ), в решении необходимо сделать соответствующее указание.

Решения, перечисленные в статье 211 ГПК РФ, подлежат немедленному исполнению в силу императивного предписания закона, в связи с чем указание в решении об обращении их к немедленному исполнению не зависит от позиции истца и усмотрения суда.

Обращение решения к немедленному исполнению по основаниям, указанным в статье 212 ГПК РФ, возможно только по просьбе истца. В таких случаях выводы суда о необходимости обращения решения к немедленному исполнению должны быть обоснованы достоверными и достаточными данными о наличии особых обстоятельств, вследствие которых замедление исполнения решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или невозможности его исполнения.

Обращая по просьбе истца решение к немедленному исполнению, суд вправе в необходимых случаях требовать от истца обеспечения повтора исполнения решения на случай его отмены.

12. Поскольку по искам о признании разрешается вопрос о наличии или отсутствии того или иного правоотношения либо отдельных прав и обязанностей участвующих в деле лиц, суд при удовлетворении иска обязан в необходимых случаях указать в резолютивной части решения на

те правовые последствия, которые влечет за собой такое признание (например, об аннулировании актовой записи о регистрации брака в случае признания его недействительным).

13. В силу статьи 194 ГПК РФ в форме решения принимаются лишь те постановления суда первой инстанции, которыми дело разрешается по существу, а круг вопросов, составляющих содержание решения, определен статьями 198, 204-207 ГПК РФ.

Поэтому недопустимо включение в резолютивную часть решения выводов суда по той части исковых требований, по которым не принимается постановление по существу (статьи 215, 216, 220 — 223 ГПК РФ). Эти выводы излагаются в форме определений (статья 224 ГПК РФ), которые должны выноситься отдельно от решений. Вместе с тем необходимо иметь в виду, что включение указанных выводов в решение само по себе не является существенным нарушением норм процессуального права и не влечет по этому основанию его отмену в кассационном (апелляционном) и надзорном порядке.

14. Обратить внимание судов на необходимость строгого соблюдения установленного статьей 199 ГПК РФ срока составления мотивированного решения.

15. Исходя из требований статьи 201 ГПК РФ вопрос о принятии дополнительного решения может быть поставлен лишь до вступления в законную силу решения суда по данному делу и такое решение вправе вынести только тот состав суда, которым было принято решение по этому делу.

В случае отказа в вынесении дополнительного решения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с теми же требованиями на общих основаниях. Вопрос о судебных расходах может быть разрешен определением суда (статья 104 ГПК РФ).

Предусматривая право суда принимать дополнительные решения, статья 201 ГПК РФ вместе с тем ограничивает это право вопросами, которые были предметом судебного разбирательства, но не получили отражения в резолютивной части решения, или теми случаями, когда, разрешив вопрос о праве, суд не указал размера присужденной суммы либо не разрешил вопрос о судебных расходах.

Поэтому суд не вправе выйти за пределы требований статьи 201 ГПК РФ, а может исходить лишь из обстоятельств, рассмотренных в судебном заседании, восполнив недостатки решения.

16. Поскольку статья 202 ГПК РФ предоставляет суду возможность разъяснить решение, не изменяя его содержания, суд не может под видом разъяснения изменить, хотя бы частично, существо решения, а должен только изложить его же в более полной и ясной форме.

17. Учитывая, что ГПК РФ, устанавливая различный порядок рассмотрения дел по отдельным видам производств (исковое, особое, производство по делам, возникающим из публичных правоотношений), предусматривает для всех единую форму окончания разбирательства дела по существу путем принятия решения, судам следует иметь в виду, что требования статьи 198 ГПК РФ о порядке изложения решений обязательны для всех видов производств.

18. Признать утратившим силу постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 сентября 1973 г. № 9 «О судебном

решении» с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 20 декабря 1983 г. № 11, в редакции постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. № 11, с изменениями, внесенными постановлением Пленума от 26 декабря 1995 г. № 9.

Председатель Верховного Суда  
Российской Федерации

*В.М.Лебедев*

Секретарь Пленума,  
судья Верховного Суда  
Российской Федерации

*В.В.Демидов*

*Приложение 4*

**Постановление Конституционного Суда РФ  
от 25 февраля 2004 г. № 4-П «По делу о проверке  
конституционности пункта 10 статьи 75 Федерального закона  
“Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие  
в референдуме граждан Российской Федерации” и части первой  
статьи 259 Гражданского процессуального кодекса Российской  
Федерации в связи с запросом Верховного Суда Российской  
Федерации»**

Конституционный Суд Российской Федерации в составе председательствующего М.И.Клеандрова, судей М.В.Баглая, Ю.М.Данилюва, Л.М.Жарковой, Г.А.Жилина, В.Д.Зорькина, С.М.Казанцева, Н.В.Селезнева, О.С.Хохряковой,

с участием представителя Государственной Думы — депутата В.В.Гребенникова, представителя Совета Федерации — доктора юридических наук Е.В.Виноградовой,

руководствуясь статьями 125 (пункт «а» части 2) Конституции Российской Федерации, подпунктом «а» пункта 1 части первой статьи 3, статьями 36, 74, 84 и 85 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации»,

рассмотрел в открытом заседании дело о проверке конституционности пункта 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации.

Поводом к рассмотрению дела явился запрос Верховного Суда Российской Федерации о проверке конституционности пункта 10 статьи 75 Федерального закона от 12 июня 2002 года «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации. Основанием к рассмотрению дела явилась обнаружившаяся неопределенность в вопросе о том, соответствует ли Конституции Российской Федерации содержащееся в них нормативное положение.

Заслушав сообщение судьи-докладчика Г.А.Жилина, объяснения представителей сторон, выступления приглашенных в заседание представителей: от Центральной избирательной комиссии Российской Федерации — В.И.Лысенко, от Генерального прокурора Российской Федерации — Е. И. Коробкова, исследовав представленные документы и иные материалы, Конституционный Суд Российской Федерации установил:

1. Согласно взаимосвязанным положениям пунктов 1, 2 и 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации избиратели, участники референдума, кандидаты, их доверенные лица, избирательные объединения, избирательные блоки и их доверенные лица, иные общественные объединения, инициативные группы по проведению референдума, наблюдатели, прокурор, а также комиссии вправе обратиться с жалобой (жалобами) или заявлением на решения и действия (бездействие), нарушающие избирательные права граждан и право граждан на участие в референдуме, в суд по подсудности, установленной статьями 24, 26 и 27 ГПК Российской Федерации и другими федеральными законами; при этом в случае, если указанные в жалобе (жалобах) или заявлении нарушения касаются значительного числа граждан либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение. Центральная избирательная комиссия Российской Федерации вправе обратиться в Верховный Суд Российской Федерации, который обязан рассмотреть жалобу или заявление *по существу*.

В запросе Верховного Суда Российской Федерации оспаривается конституционность положений пункта 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации. По мнению заявителя, этими положениями, которыми Центральная избирательная комиссия Российской Федерации наделяется правом обращаться в Верховный Суд Российской Федерации и тем самым определять его компетенцию в качестве суда первой инстанции по делам о защите избирательных прав и права граждан на участие в референдуме, не соответствуют статьям 46 (часть 1), 47 (часть 1) и 123 (часть 3) Конституции Российской Федерации, поскольку содержат неопределенные критерии для установления подсудности Верховному Суду Российской Федерации дел о защите избирательных прав и права граждан на участие в референдуме, предоставляют право Центральной избирательной комиссии Российской Федерации произвольно и по своему усмотрению определять родовую (предметную) подсудность таких дел, что ставит ее в особое положение по сравнению с другими лицами, участвующими в деле.

Таким образом, предметом рассмотрения Конституционного Суда Российской Федерации по настоящему делу является содержащееся в пункте 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации нормативное положение, согласно которому в случае, если указанные в жалобе (жалобах) или заявлении нарушения касаются значительного числа

граждан либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение, Центральная избирательная комиссия Российской Федерации вправе обратиться в Верховный Суд Российской Федерации, который обязан рассмотреть жалобу или заявление по существу.

2. В соответствии с Конституцией Российской Федерации высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы (статья 3, часть 2), граждане Российской Федерации имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти, органы местного самоуправления, а также участвовать в референдуме (статья 32, часть 2). Данные конституционные положения согласуются со статьей 3 Протокола № 1 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод и пунктом «b» статьи 25 Международного пакта о гражданских и политических правах, согласно которым каждый гражданин должен иметь без какой-либо дискриминации и без необоснованных ограничений право и возможность голосовать и быть избранным на подлинных периодических выборах, проводимых на основе всеобщего и равного избирательного права при тайном голосовании и обеспечивающих свободное волеизъявление избирателей.

Важнейшей гарантией реализации названных положений является судебная защита избирательных прав и права граждан на участие в референдуме, порядок осуществления которой установлен, в частности, статьей 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и статьей 259 ГПК Российской Федерации. Изложенные в них правила конкретизируют положения статей 45 (части 1 и 2) и 46 (части 1 и 2) Конституции Российской Федерации, согласно которым государственная защита прав и свобод человека и гражданина гарантируется, каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод, решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Право избирать и быть избранным в органы государственной власти, органы местного самоуправления, а также право участвовать в референдуме относятся к основным политическим правам, определяющим правовую статус гражданина Российской Федерации, важнейшую форму его участия в управлении делами государства. Обращения в суд за защитой этих прав по своей природе являются требованиями, возникающими из публичных правоотношений; как правило, они затрагивают интересы значительного числа граждан, имеют большое общественное значение, а в силу строгих временных рамок избирательного процесса требуют оперативного разрешения.

Особенности реализации указанных прав не могут не учитываться при законодательном регулировании судебной процедуры рассмотрения и разрешения дел этой категории. В частности, процессуальное законодательство предусматривает сокращенные сроки рассмотрения судом заявлений по таким делам, поданных в ходе избирательной кампании или подготовки референдума, сокращенные сроки обжалования и пересмотра в кассационном порядке вынесенных по ним решений (часть третья

статьи 260, часть третья статьи 261, часть третья статьи 348 ГПК Российской Федерации; пункты 4 и 5 статьи 78 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»).

С учетом специфики дел о защите избирательных прав федеральный законодатель вправе, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, предусмотреть и специальные правила о подсудности соответствующих дел по сравнению с другими категориями дел, подведомственных судам общей юрисдикции, в том числе возникающих из публичных правоотношений.

3. В силу предписаний Конституции Российской Федерации, в том числе ее статей 46 (части 1 и 2) и 47 (часть 1), подсудность дел определяется федеральным законом. Это относится и к родовой (предметной) подсудности дел о защите избирательных прав и права граждан на участие в референдуме, по правилам которой они распределяются между судами разного уровня, уполномоченными на рассмотрение в первой инстанции того или иного дела с учетом установленных законом его свойств и признаков.

Верховный Суд Российской Федерации, согласно статье 126 Конституции Российской Федерации, является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики. Полномочия, порядок образования и деятельности Верховного Суда Российской Федерации, как и всех других федеральных судов общей юрисдикции, в соответствии со статьей 128 (часть 3) Конституции Российской Федерации определяются федеральным конституционным законом; в пределах своей компетенции в случаях, предусмотренных федеральным законом, Верховный Суд Российской Федерации рассматривает также дела в качестве суда первой инстанции (часть 3 статьи 19 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации»). В частности, согласно пункту 5 части первой статьи 27 ГПК Российской Федерации и пункту 2 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» Верховный Суд Российской Федерации в качестве суда первой инстанции рассматривает дела об обжаловании решений и действий (бездействия) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, которая, таким образом, является одним из участников судебных споров в области избирательных прав.

В соответствии с рассматриваемым в настоящем деле нормативным положением, содержащимся в пункте 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации, дело о защите избирательных прав, подсудное в силу общих правил статей 24, 26 и 27 ГПК Российской Федерации районному суду или верховному суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и автономного округа, может быть по инициативе Центральной избира-

тельной комиссии Российской Федерации передано для рассмотрения в Верховный Суд Российской Федерации, если указанные в жалобе (жалобах) или заявлении нарушения касаются значительного числа граждан либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение. При этом, по смыслу закона, решение вопроса о наличии или отсутствии названных оснований для изменения обычных правил подсудности отнесено к исключительной компетенции Центральной избирательной комиссии Российской Федерации, поскольку Верховный Суд Российской Федерации в случае соответствующего обращения обязан рассмотреть жалобу или заявление по существу в качестве суда первой инстанции. Такое решение принимается не только во внесудебной процедуре, но и без учета позиции сторон данного публично-правового спора и других лиц, участвующих в деле, поскольку выяснение их мнения для изменения подсудности дела не требуется.

4. Закрепленное статьей 46 (части 1 и 2) Конституции Российской Федерации право на судебную защиту предполагает наличие конкретных гарантий, которые позволяли бы обеспечить эффективное восстановление в правах посредством правосудия, отвечающего требованиям справедливости.

В соответствии со статьей 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод и статьей 14 Международного пакта о гражданских и политических правах все равны перед законом и судом; каждый при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему, имеет право на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Указанные положения, как относящиеся к общепризнанным принципам и нормам международного права, согласно статье 15 (часть 4) Конституции Российской Федерации являются составной частью правовой системы Российской Федерации. По смыслу этих положений, право каждого на судебную защиту, обеспечиваемое путем рассмотрения его дела законным, независимым и беспристрастным судом, означает, в частности, что рассмотрение дел должно осуществляться законно установленным, а не произвольно выбранным судом; признание же суда законно установленным требует, чтобы его компетенция по рассмотрению данного дела определялась законом. Поэтому статья 47 (часть 1) Конституции Российской Федерации гарантирует, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Сформулированное как субъективное право каждого, требование Конституции Российской Федерации об определении подсудности дел законом означает, что в таком законе должны быть закреплены критерии, которые в нормативной форме (в виде общего правила) заранее, т.е. до возникновения спора или иного правового конфликта, предопределяли бы, в каком суде подлежит рассмотрению то или иное дело. Иное не позволяло бы суду, сторонам и другим участникам процесса избежать неопределенности в этом вопросе, приводило бы к необходимости устранять ее посредством правоприменительного решения, т.е. дискреционным полномочием правоприменительного органа или должностного лица, и тем самым определять подсудность дела уже не на основании закона.

Изложенная правовая позиция сформулирована в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 16 марта 1998 года по делу о проверке конституционности статьи 44 УПК РСФСР и статьи 123 ГПК РСФСР. Конституционный Суд Российской Федерации признал содержащиеся в этих статьях нормы — в той мере, в какой ими допускается передача дела из одного суда, которому оно подсудно, в другой суд во внесудебной процедуре при отсутствии указанных в самом процессуальном законе оснований (обстоятельств), по которым дело не может быть рассмотрено в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, — не соответствующими статьям 46 и 47 (часть 1) Конституции Российской Федерации.

Приведенная правовая позиция согласуется с неоднократно выраженной Конституционным Судом Российской Федерации правовой позицией, согласно которой общеправовой критерий определенности, ясности, недвусмысленности правовой нормы вытекает из конституционного принципа равенства всех перед законом и судом (статья 19, часть 1, Конституции Российской Федерации), поскольку такое равенство может быть обеспечено лишь при условии единообразного понимания и толкования правовой нормы всеми правоприменителями. Неопределенность содержания правовой нормы, напротив, допускает возможность неограниченного усмотрения в процессе правоприменения и ведет к произволу, а значит — к нарушению принципов равенства и верховенства закона (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 25 апреля 1995 года по делу о проверке конституционности частей первой и второй статьи 54 Жилищного кодекса РСФСР, от 15 июля 1999 года по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР», законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции», от 11 ноября 2003 года по делу о проверке конституционности положений пункта 2 статьи 81 Закона Челябинской области «О бюджетном устройстве и бюджетном процессе в Челябинской области»).

Между тем содержащиеся в рассматриваемом нормативном положении пункта 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации основания для изменения подсудности, позволяющие передать дело, отнесенное законом к подсудности других судов общей юрисдикции, на рассмотрение Верховного Суда Российской Федерации, сформулированы неопределенно. Так, не ясно, по каким критериям может определяться «значительное» число граждан, чьи избирательные права или право на участие в референдуме оказались нарушенными; что следует относить к «иным» обстоятельствам, из-за которых нарушение указанных конституционных прав приобрело «особое общественное значение»; какое общественное значение может признаваться «особым», — при том что в силу специфики характера публичных правоотношений дела о защите избирательных прав, как правило, затрагивают интересы большого числа избирателей и имеют широкий общественно-политический резонанс.

Следовательно, предоставляя Центральной избирательной комиссии Российской Федерации полномочие по изменению установленной подсудности дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме, рассматриваемое нормативное положение фактически ставит решение этого вопроса в зависимость от ее усмотрения, а не от выраженной в законе воли законодателя, поскольку не содержит конкретных предписаний, четко и ясно определяющих круг оснований, по которым возможна передача дела, подсудного в силу общих правил суду другого уровня, в Верховный Суд Российской Федерации. Тем самым допускается расширительное истолкование, а следовательно, и произвольное применение данного положения, что не согласуется со статьями 10, 19 (часть 1), 46 (части 1 и 2), 47 (часть 1) и 118 (часть 1) Конституции Российской Федерации.

5. В соответствии с Федеральным законом «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» Центральная избирательная комиссия Российской Федерации наряду с другими избирательными комиссиями обеспечивает реализацию и защиту избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, осуществляет подготовку и проведение выборов и референдумов (пункт 3 статьи 20, пункты 1 и 8 статьи 21). Являясь федеральным государственным органом, организующим подготовку и проведение выборов и референдумов, она осуществляет контроль за соблюдением избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации, обязана рассматривать поступившие к ней в период избирательной кампании, кампании по проведению референдума обращения о нарушении закона, в пределах своей компетенции независима от органов государственной власти и вправе принимать решения, обязательные для федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, государственных учреждений, органов местного самоуправления, кандидатов, избирательных объединений, избирательных блоков, общественных объединений, организаций, должностных лиц, избирателей и участников референдумов (пункты 4, 12 и 13 статьи 20, пункты 1 и 9 статьи 21). Центральная избирательная комиссия Российской Федерации в пределах своей компетенции рассматривает жалобы (заявления) на действия (бездействие) нижестоящих избирательных комиссий, их должностных лиц и принимает по ним соответствующие решения (пункты 10 и 11 статьи 20, пункт 9 статьи 21, пункты 6 и 7 статьи 75).

Вместе с тем при осуществлении своих полномочий по подготовке и проведению выборов и референдумов Центральная избирательная комиссия Российской Федерации подконтрольна суду, решения которого обязательны для исполнения комиссией (пункт 11 статьи 20, пункты 2 и 3 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»), что согласуется с положениями Конституции Российской Федерации о роли, предназначении и функциях суда в системе разделения государственной власти в Российской Федерации.

6. В Российской Федерации права и свободы человека и гражданина обеспечиваются правосудием, которое осуществляется только судом как носителем судебной власти; при осуществлении правосудия посредством

соответствующего вида судопроизводства суд действует самостоятельно, независимо от чьей бы то ни было воли, подчиняясь только Конституции Российской Федерации и федеральному закону (статьи 10, 18 и 118, статья 120, часть 1, Конституции Российской Федерации; часть 1 статьи 5 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации»).

Данные конституционные предписания распространяются не только на стадию разрешения дела судом по существу, но и на все другие стадии судопроизводства. В частности, в гражданском судопроизводстве, по правилам которого в настоящее время рассматриваются дела о защите избирательных прав и права граждан на участие в референдуме, инициатива подачи заявления в суд принадлежит заинтересованному лицу, однако разрешение вопроса о наличии предусмотренных законом условий для возбуждения производства по делу в соответствии со статьями 4 и 133 ГПК Российской Федерации составляет исключительную компетенцию самого суда, как основного и решающего субъекта процесса, и оформляется соответствующим судебным актом — определением судьи о принятии заявления. Несоблюдение правил подсудности, будучи нарушением необходимых условий возбуждения производства по делу в данном конкретном суде, обязывает судью возвратить поданное заявление (пункт 2 части первой статьи 135 ГПК Российской Федерации).

Рассматриваемое нормативное положение, содержащееся в пункте 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации, — в исключение из приведенных правил гражданского судопроизводства — возлагает на Верховный Суд Российской Федерации обязанность принять дело, подсудное в силу общих требований закона другому суду общей юрисдикции, к своему производству во всех случаях, когда Центральная избирательная комиссия Российской Федерации, опираясь на критерии, не определенные ясно и четко в законе, воспользуется своим правом на изменение подсудности. Это не согласуется с требованиями статей 10, 118 и 120 (часть 1) Конституции Российской Федерации, поскольку означает, что Центральная избирательная комиссия Российской Федерации, по существу, наделяется полномочием принимать обязательные для суда решения по вопросу, относящемуся к сфере правосудия.

7. С учетом возложенных на Центральную избирательную комиссию Российской Федерации задач федеральный законодатель вправе предусмотреть возможность ее участия в судопроизводстве, в частности посредством обращения в суд в защиту избирательных прав и права на участие в референдуме перечисленных в законе лиц. Однако при этом Центральная избирательная комиссия Российской Федерации не только не может наделяться полномочиями по принятию обязательных для суда решений по вопросам осуществления правосудия, но и не должна ставиться в особое положение по отношению к другим участникам процесса, поскольку иное вступает в противоречие со статьей 123 (часть 3) Конституции Российской Федерации, согласно которой судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.

Между тем рассматриваемое нормативное положение вопреки общим правилам, установленным законом, допускает отнесение дел о защите избирательных прав и права на участие в референдуме к подсудности Верховного Суда Российской Федерации по усмотрению Центральной избирательной комиссии Российской Федерации. Это предоставляет ей как участнику судопроизводства дополнительные права, что не соответствует общему процессуальному статусу лиц, наделенных законом полномочием на обращение в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, в том числе по делам, возникающим из публичных правоотношений (статьи 4, 34, 35, 46 и 246 ГПК Российской Федерации).

8. Таким образом, установленный нормативным положением, содержащимся в пункте 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации, порядок изменения родовой (предметной) подсудности дел о защите избирательных прав и права граждан на участие в референдуме допускает возможность решения вопроса о передаче дела в Верховный Суд Российской Федерации произвольно, по усмотрению Центральной избирательной комиссии Российской Федерации. При этом подсудность конкретного дела определяется не на основании закона, а на основании решения, принимаемого Центральной избирательной комиссией Российской Федерации как органом, осуществляющим в таких случаях исполнительно-распорядительные функции в связи с уже возникшим спором о нарушении избирательных прав. Кроме того, компетенция Центральной избирательной комиссии Российской Федерации по изменению подсудности, не предусмотренная нормами конституционного уровня, предопределяет соответствующую обязанность органов правосудия, которые в силу конституционного принципа разделения государственной власти должны осуществлять судебную власть независимо и самостоятельно.

Тем самым создается нормативная предпосылка для нарушения закрепленных Конституцией Российской Федерации принципов и положений, относящихся к осуществлению правосудия, — права каждого на судебную защиту (статья 46, части 1 и 2), в том числе на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (статья 47, часть 1), равенства всех перед законом и судом (статья 19, часть 1), осуществления правосудия только судом (статья 118), самостоятельности и независимости суда (статьи 10 и 120, часть 1), осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон (статья 123, часть 3).

Исходя из изложенного и руководствуясь частью первой статьи 71, статьями 72, 74, 79 и 87 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», Конституционный Суд Российской Федерации постановил:

1. Признать не соответствующим Конституции Российской Федерации, ее статьям 19 (часть 1), 46 (части 1 и 2), 47 (часть 1), 118, 120 (часть 1) и 123 (часть 3), нормативное положение, содержащееся в пункте 10 статьи 75 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и части первой статьи 259 ГПК Российской Федерации, согласно кото-

тому в случае, если нарушения, указанные в жалобе (жалобах) или заявлении на решения и действия (бездействия), нарушающие избирательные права граждан и право граждан на участие в референдуме, касаются значительного числа граждан либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение, Центральная избирательная комиссия Российской Федерации вправе обратиться в Верховный Суд Российской Федерации, который обязан рассмотреть жалобу по существу.

2. Настоящее Постановление окончательно, не подлежит обжалованию, вступает в силу немедленно после провозглашения, действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами.

3. Согласно статье 78 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» настоящее Постановление подлежит незамедлительному опубликованию в «Российской газете» и «Собрании законодательства Российской Федерации». Постановление должно быть опубликовано также в «Вестнике Конституционного Суда Российской Федерации».

Конституционный Суд Российской Федерации  
№ 4 - П

*Приложение 5*

**Федеральный закон от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ «О внесении изменений в часть первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» (извлечения)**

**Статья 2**

Внести в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации... следующие изменения:...

5) раздел VIII дополнить главой 25.3 следующего содержания:

**«Глава 25.3. Государственная пошлина**

**Статья 333.16. Государственная пошлина**

1. Государственная пошлина — сбор, взимаемый с лиц, указанных в статье 333.17 настоящего Кодекса, при их обращении в государственные органы, органы местного самоуправления, иные органы и (или) к должностным лицам, которые уполномочены в соответствии с законодательными актами Российской Федерации, законодательными актами субъектов Российской Федерации и нормативными актами органов местного самоуправления, за совершением в отношении этих лиц юридически значимых действий, предусмотренных настоящей главой. <...>

В целях настоящей главы выдача документов (их копий, дубликатов) приравнивается к юридически значимым действиям.

**Статья 333.17. Плательщики государственной пошлины**

1. Плательщиками государственной пошлины (далее в настоящей главе — плательщики) признаются:

- 1) организации;
- 2) физические лица.

2. Указанные в пункте 1 настоящей статьи лица признаются плательщиками в случае, если они:

- 1) обращаются за совершением юридически значимых действий, предусмотренных настоящей главой;
- 2) выступают ответчиками в судах общей юрисдикции... или по делам, рассматриваемым мировыми судьями, и если при этом решение суда принято не в их пользу и истец не освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с настоящей главой.

**Статья 333.18. Порядок и сроки уплаты государственной пошлины**

1. Плательщики уплачивают государственную пошлину, если иное не установлено настоящей главой, в следующие сроки:

- 1) при обращении в... суды общей юрисдикции... или к мировым судьям — до подачи... заявления, искового заявления, жалобы (в том числе апелляционной, кассационной или надзорной); <...>

- 4) при обращении за выдачей документов (их копий, дубликатов) — до выдачи документов (их копий, дубликатов); <...>

2. Государственная пошлина уплачивается плательщиком, если иное не установлено настоящей главой.

В случае, если за совершением юридически значимого действия одновременно обратились несколько плательщиков, не имеющих права на льготы, установленные настоящей главой, государственная пошлина уплачивается плательщиками в равных долях.

В случае, если среди лиц, обратившихся за совершением юридически значимого действия, одно лицо (несколько лиц) в соответствии с настоящей главой освобождено (освобождены) от уплаты государственной пошлины, размер государственной пошлины уменьшается пропорционально количеству лиц, освобожденных от ее уплаты в соответствии с настоящей главой. При этом оставшаяся часть суммы государственной пошлины уплачивается лицом (лицами), не освобожденным (не освобожденными) от уплаты государственной пошлины в соответствии с настоящей главой..

3. Государственная пошлина уплачивается в наличной или безналичной форме.

Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в безналичной форме подтверждается платежным поручением с отметкой банка о его исполнении.

Факт уплаты государственной пошлины плательщиком в наличной форме подтверждается либо квитанцией установленной формы, выдаваемой плательщику банком, либо квитанцией, выдаваемой плательщику должностным лицом или кассой органа, которым производилась оплата, по форме, установленной федеральным органом исполнительной

власти, уполномоченным по контролю и надзору в области налогов и сборов.

4. Иностранные организации, иностранные граждане или лица без гражданства уплачивают государственную пошлину в порядке и размерах, которые установлены настоящей главой соответственно для организаций и физических лиц.

**Статья 333.19.** Размеры государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями

1. По делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, государственная пошлина уплачивается в следующих размерах:

1) при подаче искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

до 10 000 рублей — 4 процента цены иска, но не менее 200 рублей;

от 10 001 рубля до 50 000 — 400 рублей плюс 3 процента суммы, превышающей 10 000 рублей;

от 50001 рубля до 100000 рублей — 1600 рублей плюс 2 процента суммы, превышающей 50 000 рублей;

от 100 001 рубля до 500 000 рублей — 2600 рублей плюс 1 процента суммы, превышающей 100 000 рублей;

свыше 500 000 рублей — 6600 рублей плюс 0,5 процента суммы, превышающей 500 000 рублей, но не более 20 000 рублей;

2) при подаче заявления о вынесении судебного приказа — 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления имущественного характера;

3) при подаче искового заявления имущественного характера, не подлежащего оценке, а также искового заявления неимущественного характера:

для физических лиц — 100 рублей;

для организаций — 2000 рублей;

4) при подаче надзорной жалобы — 50 процентов размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера;

5) при подаче искового заявления о расторжении брака — 200 рублей;

6) при подаче заявления об оспаривании (полностью или частично) нормативных правовых актов органов государственной власти, органов местного самоуправления или должностных лиц:

для физических лиц — 100 рублей;

для организаций — 2000 рублей;

7) при подаче заявления об оспаривании решения или действия (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных или муниципальных служащих, нарушивших права и свободы граждан или организаций, — 100 рублей;

8) при подаче заявления по делам особого производства — 100 рублей;

9) при подаче апелляционной жалобы и (или) кассационной жалобы — 50 процентов размера государственной пошлины, подлежащей уплате при подаче искового заявления неимущественного характера;

10) при подаче заявления о повторной выдаче копий решений, приговоров, судебных приказов, определений суда, постановлений президиума суда надзорной инстанции, копий других документов из дела, выдаваемых судом, а также при подаче заявления о выдаче дубликатов исполнительных документов — 2 рубля за одну страницу документа, но не менее 20 рублей;

11) при подаче заявления о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейского суда — 1000 рублей;

12) при подаче заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, — 100 рублей;

13) при подаче заявления об отмене решения третейского суда — 1000 рублей;

14) при подаче заявления по делам о взыскании алиментов — 100 рублей. Если судом выносится решение о взыскании алиментов как на содержание детей, так и на содержание истца, размер государственной пошлины увеличивается в два раза.

2. Положения настоящей статьи применяются с учетом положений статьи 333.20 настоящего Кодекса.

**Статья 333.20. Особенности уплаты государственной пошлины при обращении в суды общей юрисдикции, к мировым судьям**

1. По делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями, государственная пошлина уплачивается с учетом следующих обстоятельств:

1) при подаче исковых заявлений, содержащих требования как имущественного, так и неимущественного характера, одновременно уплачиваются государственная пошлина, установленная для исковых заявлений имущественного характера, и государственная пошлина, установленная для исковых заявлений неимущественного характера;

2) цена иска, по которой исчисляется государственная пошлина, определяется истцом, а в случаях, установленных законодательством, судьей по правилам, установленным гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации;

3) при подаче исковых заявлений о разделе имущества, находящегося в общей собственности, а также при подаче исковых заявлений о выделе доли из указанного имущества, о признании права на долю в имуществе размер государственной пошлины исчисляется в следующем порядке:

если спор о признании права собственности истца (истцов) на это имущество ранее не решался судом — в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 333.19 настоящего Кодекса;

если ранее суд вынес решение о признании права собственности истца (истцов) на указанное имущество — в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 333.19 настоящего Кодекса;

4) при предъявлении встречного иска, а также заявлений о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, государственная пошлина уплачивается в соответствии с положениями статьи 333.19 настоящего Кодекса;

5) при замене по определению судьи выбывшей стороны ее правопреемником (в случае смерти физического лица, реорганизации организации, уступки требования, перевода долга и в других случаях перемены лиц в обязательствах) государственная пошлина уплачивается таким правопреемником, если она не была уплачена замененной стороной;

6) в случае выделения судьей одного искового требования или нескольких из соединенных исковых требований в отдельное производство государственная пошлина, уплаченная при предъявлении иска, не пересчитывается и не возвращается. По делам, выделенным в отдельное производство, государственная пошлина повторно не уплачивается;

7) при подаче кассационной жалобы соучастниками и третьими лицами, выступающими в процессе на той же стороне, что и лицо, подавшее кассационную жалобу, государственная пошлина не уплачивается;

8) в случае, если истец освобожден от уплаты государственной пошлины в соответствии с настоящей главой, государственная пошлина уплачивается ответчиком (если он не освобожден от уплаты государственной пошлины) пропорционально размеру удовлетворенных судом исковых требований;

9) при затруднительности определения цены иска в момент его предъявления размер государственной пошлины предварительно устанавливается судьей с последующей доплатой недостающей суммы государственной пошлины на основании цены иска, определенной судом при разрешении дела, в срок, установленный подпунктом 2 пункта 1 статьи 333.18 настоящего Кодекса;

10) при увеличении истцом размера исковых требований недостающая сумма государственной пошлины доплачивается в соответствии с увеличенной ценой иска в срок, установленный подпунктом 2 пункта 1 статьи 333.18 настоящего Кодекса. При уменьшении истцом размера исковых требований сумма излишне уплаченной государственной пошлины возвращается в порядке, предусмотренном статьей 333.40 настоящего Кодекса. В аналогичном порядке определяется размер государственной пошлины, если суд в зависимости от обстоятельств дела выйдет за пределы заявленных истцом требований;

11) при подаче исковых заявлений об истребовании наследниками принадлежащей им доли имущества государственная пошлина уплачивается в том порядке, который установлен при подаче исковых заявлений имущественного характера, не подлежащих оценке, если спор о признании права собственности на это имущество судом ранее был разрешен;

12) при подаче исковых заявлений о расторжении брака с одновременным разделом совместно нажитого имущества супругов государственная пошлина уплачивается в размерах, установленных как для исковых заявлений о расторжении брака, так и для исковых заявлений имущественного характера;

13) при отказе в принятии к рассмотрению искового заявления или заявления о вынесении судебного приказа уплаченная государ-

ственная пошлина при предъявлении иска или заявления о вынесении судебного приказа засчитывается в счет подлежащей уплате государственной пошлины;

14) при подаче надзорных жалоб государственная пошлина уплачивается только при подаче надзорной жалобы по делам, которые не были обжалованы плательщиком в кассационном порядке.

2. Суды общей юрисдикции или мировые судьи, исходя из имущественного положения плательщика, вправе уменьшить размер государственной пошлины, подлежащей уплате по делам, рассматриваемым указанными судами или мировыми судьями, либо отсрочить (рассрочить) ее уплату в порядке, предусмотренном статьей 333.41 настоящего Кодекса.

3. Положения настоящей статьи применяются с учетом положений статей 333.35 и 333.36 настоящего Кодекса.

**Статья 333.35** Льготы для отдельных категорий физических лиц и организаций

1. От уплаты государственной пошлины, установленной настоящей главой, освобождаются:

11) физические лица — Герои Советского Союза, Герои Российской Федерации и полные кавалеры ордена Славы — по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями...

12) физические лица — участники и инвалиды Великой Отечественной войны — по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, мировыми судьями...

2. Основанием для предоставления льгот физическим лицам, перечисленным в подпунктах 11 и 12 пункта 1 настоящей статьи, является удостоверение установленного образца.

**Статья 333.36.** Льготы при обращении в суды общей юрисдикции, а также к мировым судьям

1. От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, освобождаются:

1) истцы — по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений, а также по искам о взыскании пособий;

2) истцы — по искам о взыскании алиментов;

3) истцы — по искам о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, а также смертью кормильца;

4) истцы — по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного преступлением;

б) стороны — при подаче апелляционных, кассационных жалоб по искам о расторжении брака;

7) организации и физические лица — при подаче в суд:

заявлений об отсрочке (рассрочке) исполнения решений, об изменении способа или порядка исполнения решений, о поворо-

те исполнения решения, восстановлении пропущенных сроков, пересмотре решения, определения или постановления суда по вновь открывшимся обстоятельствам, о пересмотре заочного решения судом, вынесшим это решение;

жалоб на действия судебного пристава-исполнителя...;

частных жалоб на определение суда, в том числе об обеспечении иска или о замене одного вида обеспечения другим, о прекращении или приостановлении дела, об отказе в сложении или уменьшении размера штрафа, наложенного судом;

10) истцы — по искам о возмещении имущественного и (или) морального вреда, причиненного в результате уголовного преследования, в том числе по вопросам восстановления прав и свобод;

12) вынужденные переселенцы и беженцы — при подаче жалоб на отказ в регистрации ходатайства о признании их вынужденными переселенцами или беженцами;

14) физические лица — при подаче в суд заявлений об усыновлении и (или) удочерении ребенка;

15) истцы — при рассмотрении дел о защите прав и законных интересов ребенка;

17) истцы — по искам неимущественного характера, связанным с защитой прав и законных интересов инвалидов;

18) заявители — по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар и (или) принудительном психиатрическом освидетельствовании;

2. От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, а также мировыми судьями, с учетом положений пункта 3 настоящей статьи освобождаются:

1) общественные организации инвалидов, выступающие в качестве истцов и ответчиков;

2) истцы — инвалиды I и II группы;

3) ветераны Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий, ветераны военной службы, обращающиеся за защитой своих прав, установленных законодательством о ветеранах;

4) истцы — по искам, связанным с нарушением прав потребителей;

5) истцы — пенсионеры, получающие пенсии, назначаемые в порядке, установленном пенсионным законодательством Российской Федерации, — по искам имущественного характера к Пенсионному фонду Российской Федерации, негосударственным пенсионным фондам либо к федеральным органам исполнительной власти, осуществляющим пенсионное обеспечение лиц, проходивших военную службу.

3. При подаче в суды общей юрисдикции, а также мировым судьям исковых заявлений имущественного характера и (или) исковых заявлений, содержащих одновременно требования имущественного и неимущественного характера, плательщики, указанные в п. 2 настоящей ста-

ты, освобождаются от уплаты государственной пошлины в случае, если цена иска не превышает 1 000 000 рублей. В случае, если цена иска превышает 1 000 000 рублей, указанные плательщики уплачивают государственную пошлину в сумме, исчисленной в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 333.19 настоящего Кодекса и уменьшенной на сумму государственной пошлины, подлежащей уплате при цене иска 1 000 000 рублей.

## Приложение 6

### Процессуальные термины и изречения римских юристов

*Actio emendare* (акцио эмэндарэ) — Внести изменения в протокол.

*Actio intenditur* (акцио интэндитур) — Иск предъявляется.

*Actio quiscit* (акцио квицит) — Дело приостановлено.

*Actio recta non erit, nisi recta fuerit voluntas* (акцио ректа нон эрит, ниси ректа фуэрит волонкас) — Иск не будет законным, если не будет прямого волеизъявления.

*Actionem denegare* (акционэм дэнэгарэ) — Отказать в принятии иска.

*Actor* (актор) — Истец.

*Actum est, ilicet!* (актум эст, илицэт!) — Дело закончено, расходитесь! (процессуальная формула закрытия судебного заседания в Древнем Риме).

*Ad iudicium adesse* (ад юдициум адэссэ) — Явиться в суд.

*Argumentum ponderantur, non numerantur* (аргументум пондэрантур, нон нумерантур) — Доказательства взвешивают, а не считают.

*Audiat et altera pars* (аудиатур эт альтэра парс) — Пусть будет выслушана и другая сторона.

*Avisatio de periurio* (авизацио дэ пэрюрио) — предупреждение об ответственности за ложное показание.

*Contra factum non datur argumentum* (контра фактум нон датур аргументум) — Против факта не дается доказательств.

*Curia advisare vult* (сокращенно: с.а.в. или: сур. ад вульт) — Суд желает обдумать.

*Dies actionis exit* (диэс акционис экзит) — Срок для предъявления иска истекает.

*Eius est nolle, qui potest velle* (эйюс эст ноллэ, кви потэст вэллэ) — Тот может не хотеть, кто может хотеть (право истца отказаться от иска).

*Ex turpi causa actio non oritur* (экс турпи кауза акцио нон оритур) — Из незаконного основания иск не возникает.

*Falsus in uno falsus in omnibus* (фалсус ин уно фалсус ин омнибус) — лживый в одном — лживый во всем (о свидетеле, давшем ложное показание).

*Interventio accessoria* (интэрвэнцио акцессория) — Вступление в дело подсобного третьего лица (т.е. без самостоятельных требований относительно предмета спора).

*Interventio principali* (интэрвэнцио принципали) — Вступление в дело третьего лица с самостоятельным иском.

*Jura novit curia* (юра новит куриа) — Суд сам знает законы.

*Legitimatio ad causam* (легитимации ад каузам) — разрешение на участие в деле; наличие права быть надлежащим истцом или надлежащим ответчиком по данному делу.

*Lex uno ore omnes alloquitur* (лэкс уно оре омнэс аллоквитур) — Закон говорит со всеми одинаково.

*Non debet actori licere, quod reo non permittitur* (нон дэбэт актори лицэ-рэ, квод рэо нон пермиттитур) — Чего нельзя ответчику, нельзя и истцу.

*Onus probandi* (онус пробанди) — бремя доказывания.

*Qui facit per alium, facit per se* (кви фацит пэр алиум, фацит пэр сэ) — Кто действует через другого, действует сам (основа представительства).

*Reus excipiendo fit actor* (рэус эксципиэндо фит актер) — Ответчик, возражая, становится истцом (т. е. на него ложится бремя доказательства возражения).

*Testis unus — testis nullus* (тэстис унус — тэстис нуллос) — Один свидетель — не свидетель.

## ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие.....	3
<b>Глава I. Общие положения.....</b>	<b>5</b>
§ 1. Введение в гражданское процессуальное право.....	5
§ 2. Задачи гражданского судопроизводства и его основные принципы.....	14
§ 3. Законодательство о гражданском судопроизводстве (источники гражданского процессуального права).....	20
§ 4. Гражданские процессуальные правоотношения.....	24
§ 5. Состав суда. Отводы.....	29
§ 6. Подведомственность и подсудность.....	33
§ 7. Лица, участвующие в деле. Представительство в суде.....	43
§ 8. Доказательства и доказывание.....	59
§ 9. Судебные расходы и судебные штрафы.....	75
§ 10. Процессуальные сроки.....	80
§ 11. Судебные извещения и вызовы.....	87
§ 12. Осуществление правосудия.....	90
<b>Глава II. Производство в суде первой инстанции.....</b>	<b>99</b>
§ 13. Приказное производство.....	99
§ 14. Исковое производство. Общие положения об иске.....	104
§ 15. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству.....	118
§ 16. Судебное разбирательство.....	123
§ 17. Заочное производство.....	137
§ 18. Постановления суда первой инстанции.....	139
<b>Глава III. Неисковые производства.....</b>	<b>151</b>
§ 19. Производство по делам, возникающим из публичных правоотношений.....	151
<b>Глава IV. Производство в суде второй инстанции.....</b>	<b>200</b>
§ 21. Апелляционное производство.....	201
§ 22. Производство в суде кассационной инстанции.....	205

<b>Глава V. Пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений</b> .....	214
§ 23. Производство в суде надзорной инстанции.....	214
§ 24. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений и определений суда, вступивших в законную силу.....	217
<b>Глава VI. Производство по делам с участием иностранных лиц</b> .....	222
§ 25. Общие положения производства по делам с участием иностранных лиц.....	223
§ 26. Признание и исполнение решений иностранных судов и иностранных третейских судов (арбитражей).....	231
<b>Глава VII. Третейское судопроизводство</b> .....	235
§ 27. Общие положения о третейских судах в Российской Федерации.....	235
§ 28. Производство в суде общей юрисдикции по делам об оспаривании решений третейских судов.....	238
§ 29. Производство по делам о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов.....	239
<b>Глава VIII. Исполнительное производство в гражданском процессе</b> .....	241
§ 30. Современное состояние исполнительного производства.....	241
§ 31. Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.....	244
Рекомендуемая литература.....	246
Приложения.....	247
Приложение 1. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 января 2003 г. № 2 «О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации».....	247
Приложение 2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» (извлечения).....	255
Приложение 3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении»... ..	258

Приложение 4. Постановление Конституционного Суда РФ от 25 февраля 2004 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности пункта 10 статьи 75 Федерального закона "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" и части первой статьи 259 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Верховного Суда Российской Федерации».....	264
Приложение 5. Федеральный закон от 2 ноября 2004 г. № 127-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие законодательные акты Российской Федерации, а также о признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» (извлечения).....	273
Приложение 6. Процессуальные термины и изречения римских юристов.....	280